



ESCUELA DE POSGRADO

UNIVERSIDAD CÉSAR VALLEJO

**Valoración de los medios probatorios en relación con el
delito de violación sexual artículo 170° del código
penal, distrito judicial lima 2016**

TESIS PARA OPTAR EL GRADO ACADÉMICO DE:

Maestro en Derecho Penal y Procesal Penal

AUTOR:

Bach. Víctor Fermín Alache Gonzales

ASESOR:

Dr. Manuel A. García Torres

SECCIÓN

Derecho

LÍNEA DE INVESTIGACIÓN

Derecho Penal

PERÚ - 2017

Página del jurado

.....

Dr. Rubén Quispe Ichpas
Presidente

.....

Mgtr. Jesús Núñez Untiveros
Secretario

.....

Dr. Manuel Alberto García Torres
Vocal (Asesor de Tesis)

Dedicatoria:

Agradezco a Dios por darme la vida.

A mis abuelos y padres que me iluminan desde el
cielo y a quienes les dedico mí éxito.

Agradecimiento:

A Dios por estar ahí presente cuando lo necesito.

A quienes son mis pilares y esfuerzo, los que
conllevaron a encaminarme a conseguir este éxito,
mi esposa, hijos y hermanas.

A mi Docente Asesor Dr. Manuel A. García Torres.

Declaratoria de Autenticidad

Yo, Víctor Fermín Alache Gonzales, con DNI. N° 08070175, a efecto de cumplir con las disposiciones vigentes consideradas en el Reglamento de Grados y Títulos de la Universidad César Vallejo, Facultad de Derecho, Escuela de Postgrado, declaro bajo juramento que toda la documentación que acompaño, es veraz y autentica. La tesis es de mí autoría y he respetado las normas de citas y referencias para todas las fuentes consultadas.

Asimismo, declaro bajo juramento que todos los datos e información que se presenta son reales. La tesis no ha sido auto plagiada, es decir, no ha sido publicada ni presentada anteriormente para obtener algún grado académico. Los datos presentados en los resultados no han sido falseados, ni duplicados y por tanto los resultados se constituirán en aportes a la realidad de investigación.

En tal sentido, asumo la responsabilidad que corresponda ante cualquier falsedad, ocultamiento u omisión tanto de los documentos como de la información aportada por lo cual me someto a lo dispuesto en las normas académicas de esta casa de estudios.

Lima, mayo de 2017

.....

Víctor Fermín Alache Gonzales

DNI N° 08070175

Presentación

Señores miembros del Jurado:

En cumplimiento a las normas establecidas en el Reglamento de Grados y Títulos para optar el grado de Maestro en Derecho Penal y Procesal Penal, en la Universidad César Vallejo pongo a disposición de los miembros del jurado la tesis: “Valorización de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima 2016”.

La presente investigación se ha desarrollado sobre la base de la normatividad vigente; dejando a ustedes y a su apropiada discreción la evaluación de este trabajo, que sea el reflejo de labor desarrollada y que reúna los méritos suficientes para su oportuna aceptación.

Espero señores miembros del jurado que esta investigación se ajuste a las normas establecidas por la Universidad y merezca su aprobación.

El autor

ÍNDICE

Página	
Caratula	i
Página de Jurados	ii
Dedicatoria	iii
Agradecimiento	iv
Declaración de autenticidad	v
Presentación	vi
Índice	vii
Resumen	ix
Abstract	x

I. INTRODUCCIÓN

1.1. Antecedentes	12
1.2. Marco teórico referencial	25
1.3. Marco especial	38
1.4. Marco temporal	38
1.5. Contextualización	38

II. PROBLEMA DE INVESTIGACIÓN

2.1. Aproximación temática	41
2.2. Formulación del problema de investigación	42
2.3. Justificación	42
2.4. Relevancia	43
2.5. Contribución	43
2.6. Objetivos	44
2.6.1. Objetivos generales	44
2.6.2. Objetivos específicos	44

III. MARCO METODOLÓGICO

3.1. Metodología	48
3.1.1. Tipo de estudio	48
3.1.2. Diseño	49
3.2. Escenario de estudio	50
3.3. Caracterización de sujetos	51
3.4. Trayectoria metodológica	51
3.5. Técnicas e instrumentos de recolección de datos	52
3.6. Mapeamiento	54
3.7. Rigor científico	54
3.8. Aspectos éticos	55

IV. RESULTADOS

4.1. Descripción de resultados	57
--------------------------------	----

V. DISCUSIÓN

73

VI. CONCLUSIÓN

75

VII. RECOMENDACIONES

77

VIII. REFERENCIAS BIBLIOGRÁFICAS

79

Anexos

Anexo 1: Artículo científico	86
Anexo 2: Formato de Guía de Entrevista	96
Anexo 3: Matriz de Triangulación	98
Anexo 4: Matriz de Consistencia	103
Anexo 5: Acuerdos Plenarios	104
Anexo 5: Sentencias	110

RESUMEN

El presente estudio de investigación está encaminado a consolidar los conocimientos sobre la valoración de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual en el artículo 170° del Código Penal, en el distrito judicial de Lima 2016, examinando la doctrina, legislación y jurisprudencia nacional y extranjera.

Tal es así que la estructura de la investigación, lo encaminamos a tener una visión de las exigencias y requerimientos para la valoración de los medios probatorios ofrecidas por las partes o recogidos por el Juez, debiendo tener en cuenta los medios de pruebas, las pruebas indiciarias en los procesos penales, donde el Magistrado aplicando su criterio de conciencia deberá evaluar las afirmaciones dadas de los medios probatorios ofrecidos si las acepta como verdaderas y poder determinar la responsabilidad del imputado o su inocencia en la comisión del delito y así el juzgador dictar un fallo o sentencia condenatoria o absolutoria con relación a todos los delitos y especialmente al delito que es materia de investigación, con relación al Libro Segundo, Parte Especial, Delitos, Título I Delitos contra la vida, el cuerpo y la salud, Capítulo IX Violación de la libertad sexual, artículo 170° del Código Penal.

Finalmente este trabajo de investigación tiene mucha importancia, habida cuenta nuestro país cuenta con la legislación penal apropiada que permitirá formular alternativas de solución, que subsanen las deficiencias legales frente a esta problemática, la implementación del Nuevo Código Procesal Penal, el trabajo será más expeditivo en relación a la administración de justicia, donde los Magistrados valoren los medios probatorios y las pruebas ofrecidas por las partes procesales y practicadas en el contradictorio en el proceso, apoyándose en los Acuerdos Plenarios, jurisprudencias y sentencias vinculantes, con las que formarán su convicción para el dictado de las sentencias.

Palabras clave: Valoración de los medios probatorios del delito de violación sexual artículo 170° del Código Penal.

ABSTRACT

This research study is aimed at consolidating the knowledge about the evaluation of the evidence in relation to the crime of rape in article 170 of the Criminal Code, in the judicial district of Lima 2016, examining the doctrine, legislation and jurisprudence National and foreign.

This is so that the structure of the investigation, we aim to have a vision of the requirements and requirements for the assessment of the evidence offered by the parties or collected by the Judge, having to take into account the means of evidence, evidence In criminal proceedings, where the Magistrate applying his or her conscientious criteria must evaluate the affirmations given of the evidentiary means offered if he accepts them as true and to be able to determine the responsibility of the accused or his innocence in the commission of the crime and thus the judge to issue a judgment Or conviction or acquittal in relation to all crimes and especially to the crime that is the subject of investigation, in relation to Book II, Special Part, Crimes, Title I Crimes against life, body and health, Chapter IX Violation of Sexual freedom, article 170 of the Penal Code.

Finally, this research work is very important, given that our country has the appropriate criminal legislation that will allow us to formulate alternative solutions, remedy legal deficiencies in relation to this problem, the implementation of the New Code of Criminal Procedure, the work will be more expeditious in To the administration of justice, where judges value the evidentiary means and evidence offered by the procedural parties and practiced in the adversary in the process, relying on the Plenary Agreements, jurisprudence and binding sentences, with which they will form their conviction for the Ruling of the judgments.

Keywords: Assessment of evidence of the crime of rape Article 170 of the Criminal Code.

I. Introducción

1.1 Antecedentes

El trabajo de investigación titulado Valoración de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual en el artículo 170° del Código Penal, en el distrito judicial de Lima 2016, tiene por objeto, precisar los diversos medios probatorios que serán valorados en la etapa de juzgamiento - etapa de contradictoria, donde la partes deberán acreditar la convicción de los mismos, siendo el juez quien tendrá en cuenta al momento de sentenciar, debiendo valorarlos y tenerlo presentado conforme lo establece el Nuevo Código Procesal Penal.

A continuación se exponen de modo detallado los antecedentes tanto internacionales como nacionales que fortalecen la presente investigación.

Antecedentes +Internacionales – Medios probatorios

Respecto a los autores que han desarrollado investigaciones sobre los medios probatorios internacionales, mencionaremos a los siguientes:

Vayas (2009), expresó:

En cuanto al análisis de la prueba y de los medios probatorios en particular en materia penal, resulta de extrema necesidad para el profesional del derecho que desarrolla su actividad tanto en el libre ejercicio como dentro de la magistratura, pues en uno u otro ámbito se requiere que el Abogado profundice sus conocimientos en este tema, que le permita ejercer una eficaz defensa de su cliente ya sea en calidad de acusador particular o acusado, en el primer caso; y, una adecuada motivación de sus fallos en el segundo. El presente trabajo pretende aportar en la investigación de este ámbito jurídico, a través de la clarificación de conceptos respecto a la prueba penal, el análisis de los principios fundamentales que orientan la misma, los sistemas para su valoración y los medios probatorios admitidos por nuestra legislación. La tesis se desarrolla

en cuatro capítulos el primero de los cuales se refiere a las nociones generales sobre la prueba y su valoración, analizando en el mismo, aspectos primordiales referentes a la actividad probatoria y orientando el enfoque al ámbito penal, resaltando el análisis de la eficacia probatoria de los modernos medios de prueba como los videos y medios magnetofónicos. A partir del capítulo II se analizan en concreto los medios probatorios en materia penal, empezando por la denominada prueba material y su trascendental importancia en figuras delictivas que impliquen la muerte de una persona, y en las de aborto, envenenamiento, lesiones y contra la propiedad, al igual que la actuación pericial. En el capítulo III se examina la prueba testimonial, orientando la investigación hacia los tipos de testimonios que contempla nuestra legislación, en base al análisis de normas legales vigentes. En el capítulo IV se examina la denominada prueba testimonial en los casos expresamente señalados en la ley. (p. 119)

Se coincide con el aporte del autor ecuatoriano de la tesis con respecto en su apreciación de su investigación, tomando desde su punto de vista al abogado en primera instancia y después como magistrado en una segunda instancia en apreciación a su experiencia como abogado que debe estar capacitado para en su teoría del caso proponga los indicios en la etapa preparatoria para su posterior debate en la etapa de juzgamiento se consideran pruebas sean valoradas las pruebas las mismas que deberán ser motivadas las mismas en su momento de sentencias por los magistrados; resalta y le da importancia a la prueba material y la prueba testimonial, recalcando la eficacia probatoria de los modernos medios de prueba como los videos, medios magnetofónicos, las periciales entre otros medios probatorios, para obtener al final de todo una sentencia ya se del acusador o como para el acusado el magistrado en base a su sana crítica podrá absolver o condenar.

Por su lado, Escobar (2010), sustentó:

Que la valoración de la prueba no es sino la averiguación judicial de los hechos que tiene como meta la comprobación de la verdad,

la que se conseguirá cuando el juez concluya en su fallo con la certeza moral de que su convencimiento es honesto y serio, fundado sobre las pruebas que constan del proceso. El proceso interno de convicción del Juez, debe ser razonado, crítico y lógico, en la exposición de los fundamentos del fallo, decidir razonablemente es tener en cuenta las reglas de la “sana crítica” entendida ésta como la orientación del Juez conforme a las reglas de la lógica, experiencia y equidad. Respecto a la valoración de la prueba, en la motivación de las resoluciones en nuestra legislación, lamentablemente como ya lo expusimos en este trabajo, un gran número de nuestros jueces no realizan una verdadera valoración de las pruebas, al momento de motivar, lo cual conlleva a la arbitrariedad de las sentencias. La confirmación si habido o no arbitrariedad, es sencilla, pues basta con examinar si la decisión discrecional está suficientemente motivada y para ello es suficiente mirar si en ella se han dejado espacios abiertos a una eventual arbitrariedad. Debiendo recalcar que la motivación de las sentencias sirve para que cada cual o el público en su conjunto vigilen si los jueces y tribunales utilizan arbitrariamente el poder que les han confiado. La omisión de motivar los fallos, los jueces la realizan pese a que nuestra Constitución y normativa legal vigente, exige una estricta correspondencia entre el contenido de la sentencia y las cuestiones oportunamente planteadas por las partes. En nuestra legislación es obligación de los jueces y magistrados elaborar las sentencias de manera motivada, es decir los argumentos deben ser claros, racionales, lógicos, lo cual da a las partes seguridad jurídica respecto a la resolución de su conflicto, que fue presentado ante dicha autoridad. (p. 89)

Se concuerda con la investigación realizada del autor, rotulamos que la valoración de la prueba, en la motivación de las sentencias en la legislación ecuatoriana, el Estado debe ejecutar una política dirigida a los Jueces para que se puedan especializar, capacitar y preparar, en razón de que es primordial que tengan el conocimiento, juicio y todas las destrezas, capacitación con

evaluaciones periódicas de todos los mencionados constantes, lo cual tenderemos una mejor administración de Justicia, siendo importante se les otorgue los medios y herramientas necesarias. Lo que sería una de las formas de tener un mejor moritoneo a los Jueces, siendo necesario que realicen visitas judiciales constantes a las sedes judiciales, con lo que determinaremos su producción laboral, administrativa y emisión de la sentencias, ya que con ello se verificaría la buena o mala actuación judicial. Obteniendo que los jueces estén investidos de probidad y ética, pues una conducta proba y honesta, quedando en las condiciones de impartir justicia, compromiso que realizaron para llevar el proceso con objetividad, imparcialidad, profesionalismo e independencia.

Antecedentes Internacionales - Delitos de Violación Sexual

Respecto a los autores que han desarrollados investigaciones sobre los delitos de violación sexual internacionales, mencionaremos a los siguientes:

González (2014), sostuvo:

1. El delito de violación sexual presenta mayor gravedad cuando se consuma en contra de un menor de edad, en razón de su estado de vulnerabilidad, ocasionado que no se adapte al entorno social y posiblemente repita en otro el daño que le han causado.
2. Hay personas que han hecho mal uso de los medios informáticos y han utilizado la tecnología para contactar y engañar a otras personas con el fin de cometer actos delictivos; siendo los más vulnerables los niños y adolescentes.
3. La inexistencia de una norma que penalice la acción de utilizar los medios informáticos para captar menores de edad y consumir el delito de violación; trae como consecuencia que el órgano jurisdiccional al conocer un caso concreto de esta naturaleza esté limitado en cuanto a la aplicación de una pena más severa; dejando impune la utilización dolosa de la tecnología.
4. Incluir en la legislación penal guatemalteca un nuevo delito para penalizar la violación que se ha llevado a cabo utilizando como medio de captación de víctima la tecnología

informática; provocaría conflicto para encuadrar la acción al tipo penal que de manera más acorde justicie el daño. (pp. 95-96)

Es muy importante el aporte doctrinario alcanzado por el investigador de la tesis guatemalteco y coincidimos con su valioso investigación donde apreciamos que hoy por hoy la tecnología cibernética de los medios informáticos día a día avanza donde en las noticias emitidas a diarias tanto periodísticos y televisivos informan de las violaciones realizadas por los acusados, que se vale de las cabinas de internet o en otras ocasiones en su propios domicilio que a través de sus CPU valiéndose del internet captan su víctimas en ocasiones suplantando su propia identidad, utilizando nombre de mujer, asíéndose pasar como amiga con el fin de lograr un acercamiento y posterior buscar una salida o contacto con la víctima, quien ingenua ya convencida de las mentiras del acusado acepta la cita acudiendo en ocasiones al lugar engañada viviendo una fantasía generada por ella, donde el violador en potencia producto de los engaños obtenidos en su víctima logra su objetivo violar a su víctima, ideas y maquinación ya planificada por estos para llevar su cometido la violación sin el consentimiento de la sacrificada, en ocasiones ponerlas en estado de inconciencia, usando somníferos y otros, por lo que también insistimos que el Estado a través del poder legislativo presenten proyectos de ley donde se aplique penas severas con respecto aquellos que se valen de los medios informáticos para a través del engaño utilizar la tecnología informática captar a su víctima logrando su objetivos u en el otro extremo el Estado debe buscar la prevención en la ciudadanía a través de las redes sociales.

Portillo (2010), sostuvo:

1. Una de las causas más importantes de impunidad radica en el tratamiento de la víctima, las instancias del sistema de justicia de Guatemala encargadas de la investigación criminal como el Ministerio Público y la Policía Nacional Civil, no tienen los niveles de coordinación necesarios, entre si y con el sistema de salud, por lo que la evidencia del hecho de la violación, tan necesaria para

llegar a procesos condenatorios, se pierde en el camino. 2. El incumplimiento de las normas vigentes en materia de violación sexual se mantiene en gran medida debido a prácticas y concepciones culturales de sentido machista sobre el rol de la mujer en la sociedad, arraigadas en funcionarios como los miembros de la Policía Nacional Civil y auxiliares de las instituciones de justicia, que garantizan la impunidad y vedan el acceso a la justicia, a las víctimas. 3. El Estado no cuenta con una institución para la atención a las víctimas de violación sexual, por lo que, la forma de atención que se da genera prácticas revictimizantes por parte de las instituciones de justicia. 4. No existen programas de seguridad y prevención contra la violencia sexual que disminuya los índices de violación sexual doméstica o callejera, lo que produce un clima de impunidad en los agresores quienes no perciben la presencia del Estado en protección de mujeres, adolescentes y niñas. 5. Los procesos judiciales iniciados se interrumpen la mayor parte de las veces porque se condiciona a la víctima a su participación constante en todas las etapas del proceso penal, incluso a enfrentar en el proceso a los sujetos que la han agredido sin garantizarle ningún tipo de acompañamiento ni seguridad. (p.106)

Muy meritorio la contribución del investigador en su trabajo, con respecto a la desprotección que sufre la víctima en este tipo de delito, todo nace desde que al ser victimizada por parte de su agresor cuando recurre a la comisaria o fiscalía a interponer su denuncia se siente como no escuchar por los operadores, de someterse a una evaluación médica o psicológica, a rendir su declaraciones en reiteradas veces trayendo que se le revictimice, viendo obligada en muchas veces abandona el proceso teniendo que el Fiscal o continuar con la acción penal sin participación de la víctima, en ocasiones quedando impune el delito, por ende se le absuelva al procesado.

Antecedente Nacionales - Medios probatorios

Respecto a los autores que han desarrollados investigaciones sobre los medios probatorios nacionales, mencionaremos a los siguientes:

Mendivil (2013), concluyo:

a. Los datos obtenidos como producto de la recopilación y la posterior contrastación de hipótesis permitió establecer que la forma de la inspección ocular facilita determinar el apoderamiento ilícito de lo ajeno con circunstancia agravante. b. Se ha establecido que la confesión permite conocer el ejercicio de la intimidación y violencia en hechos dolosos. c. Los datos permitieron precisar que el testimonio ayuda a conocer el nivel de participación de los integrantes cuando actúan en grupo. d. Los datos obtenidos permitieron demostrar que la forma en que se presentan los indicios razonables, ayudan a establecer el nivel de intencionalidad de los implicados en la realización del hecho delictivo. e. Se ha establecido que el informe pericial, permite conocer si se empleó armas de fuego y medios de peligrosidad en el robo agravado. f. Se ha establecido que los documentos públicos o privados, ayudan a conocer la existencia del ánimo de lucro en este delito. g. En conclusión, se ha determinado que los medios probatorios inciden en el esclarecimiento del delito de robo agravado en el Nuevo Código Procesal Penal. (p.87)

Debe resaltar la gran investigación desarrollada por el autor del cual convengo, al señalar que la importancia de los medios probatorios y el delito de robo agravado en el nuevo Código Procesal Penal, donde su objetivo es determinar si los medios probatorios inciden en el esclarecimiento del delito de robo agravado en el Nuevo Código Procesal Penal.

Gutiérrez (2015), sostuvo:

El estudio se ha desarrollado con el fin de brindar aportes significativos respecto a la importancia de los medios probatorios y

el delito de robo agravado en el Nuevo Código Procesal Penal, para lo cual se utilizó la metodología de la investigación científica, instrumentos que sirvió para desarrollar aspectos importantes del trabajo, desde su primer capítulo hasta el último.

Asimismo, en la investigación se realizó la recopilación de información acerca de diferentes especialistas con respecto al desarrollo de las variables Medios Probatorios y Robo Agravado; en cuanto al estudio de campo se utilizó la técnica de la encuesta con su instrumento el cuestionario la misma que estuvo conformada por 14 preguntas que fueron respondidas por los Jueces Especializados en lo Penal del Distrito Judicial de Lima, quienes dieron sus diferentes puntos de vista sobre esta problemática, para luego ser llevadas a gráficos estadísticos, así como sus respectivas interpretaciones; desde luego, las hipótesis planteadas fueron contratadas para luego arribar a las conclusiones y recomendaciones del trabajo.

Finalmente, en la última parte de la tesis concluye con los aportes que se dan como resultado de la investigación, los mismos que se alcanzaron a plenitud, facilitando las recomendaciones las cuales se consideran como viables y practicables; además se añade la amplia bibliografía, así como el anexo correspondiente. (p.82)

Son muy apreciables los aporte a la investigación el que lo conlleva al investigador al proporcionarnos su recomendación del que coincidimos, al señalar que los medios probatorios como instrumentos de conocimiento en el delito de robo agravado, es importante la aplicación de la metodología de la investigación científica, teniendo en cuenta la aplicación en el estudio del objetivo en determinar si los medios probatorios, las motivaciones y valoraciones de los mismos reincidan en el Delito de Robo Agravado.

Antecedentes Nacionales - Delitos de violación sexual

Respecto a los autores que han desarrollado investigaciones sobre los delitos de violación sexual nacionales, mencionaremos a los siguientes:

Campos (2013), sostuvo:

1. El testimonio del menor de edad agraviado, en la Cámara Gesell, es prueba fundamental para determinar cómo ocurrieron los hechos, quien es el sujeto activo del delito en la investigación del delito de violación sexual, de allí la relevancia de la capacitación y formación de profesionales en torno a las diferencias técnicas de entrevistas al menor de edad. 2. Se debe capacitar idóneamente a los fiscales y psicólogos forenses en técnicas de entrevistas, entonces será eficaz la declaración del menor, en el proceso por el delito de violación sexual. (p.86)

Concuerdo con la investigación desarrolla por el investigador de la tesis, respecto a la solicitud de parte del Ministerio Público referente a la declaración que realizan las menores de edad en la cámara Gesell, la que debe ser guiada y/o realizada por un perito psicológico forense que servirá de prueba óptima en la investigación pericial del delito de violación sexual, dentro de un sistema penal acusatorio., con lo que se determinara la eficacia probatoria.

Vera (2012), sostuvo:

a. Los datos han permitido establecer que la percepción de justicia que ofrece el Estado a la sociedad disminuye en gran medida el temor en la víctima de brindar información sobre los hechos por amenaza de muerte a su familia. b. Los datos permitieron demostrar que el nivel de percepción de seguridad ciudadana que tiene la población, disminuye en gran medida la afectación en la interrelación social de la víctima con su entorno. c. Cabe precisar que como producto de la contrastación de la hipótesis respectiva se ha establecido que la percepción de una educación apropiada en las instituciones del Estado disminuye en gran medida el temor en la víctima de sufrir agresión sexual. d. Se ha establecido que el apoyo psicológico a favor de la víctima disminuye en gran medida los trastornos psicológicos que presenta la agraviada al no encontrar justicia oportunamente. e. Se ha establecido que las políticas de seguridad para la protección integral de la persona,

disminuyen en gran medida el temor en la víctima de denunciar la agresión sexual. f. Se ha establecido que el desarrollo de programas de prevención sexual, influye en gran medida en la disminución del nivel de afectación del rendimiento académico en la víctima. g. Los datos obtenidos permitieron determinar que la responsabilidad Social del Estado influye en gran medida en la disminución del delito de violación sexual en Lima Metropolitana. (p.93)

Ocasión de apreciar que es un importante tema de investigación abordado por el autor de la tesis del cual coincido con las ideas esbozadas en el trabajo, con respecto a que el Estado tenga mayor participación en este tipo de delito que es un problema social, es realizar una campaña de prevención tanto en los colegios universidades y otras instituciones, con el único fin de buscar la disminución del delito de violación sexual en nuestro país, no dejarse amedrentar las víctimas por sus agresores quienes la amenazan de matar a sus familiares si hablan del vejamen sufrido, manteniendo muchas veces calladas o en silencio, ocultando los hechos sucedidos a sus familiares y amigos (as) cercanos del ultraje, conllevando que el delito no se denuncie y el agresor continúe con su acto delictivo con la misma menor o busque nuevas víctimas.

- Derecho comparado

Valoración de los medios probatorios

España

Constitución Española (2017), estableció:

Artículo 24: 1. Todas las personas tienen derecho a obtener la tutela efectiva de los jueces y tribunales en el ejercicio de sus derechos e intereses legítimos, sin que, en ningún caso, pueda producirse indefensión.

2. Asimismo, todos tienen derecho al Juez ordinario predeterminado por la ley, a la defensa y a la asistencia de letrado, a ser informados de la acusación formulada contra ellos, a un proceso público sin dilaciones indebidas y con todas las garantías, a utilizar los medios de prueba pertinentes para su defensa, a no declarar contra sí mismos, a no confesarse culpables y a la presunción de inocencia.

La ley regulará los casos en que, por razón de parentesco o de secreto profesional, no se estará obligado a declarar sobre hechos presuntamente delictivos. (p.5)

Podemos considerar que la Constitución española, en su artículo 24º inciso 2, precisa sobre los derechos fundamentales y derechos que tiene toda persona que enfrenta a un proceso penal, son derechos constitucionales que en nuestro país también son reconocidos a todo ciudadano a ser asistido por un abogado de no tener en su momento el Ministerio de Justicia a través de la defensa pública le asiste con un abogado que lo patrocine; también el derecho a ser informado de una acusación en su contra y el derecho que le asiste a utilizar los medios de prueba que le servirán para ejercer su defensa para probar su inocencia a lo largo del proceso.

Colombia

Código de procedimiento penal colombiano (2004), estipuló:

Artículo 10. Rotula sobre “la actuación procesal se desarrollará teniendo en cuenta el respeto a los derechos fundamentales de las personas que intervienen en ella y la necesidad de lograr la eficacia del ejercicio de la justicia. En ella los funcionarios judiciales harán prevalecer el derecho sustancial. Para alcanzar esos efectos serán de obligatorio cumplimiento los procedimientos orales, la utilización de los medios técnicos pertinentes que los viabilicen y los términos

fijados por la ley o el funcionario para cada actuación. El juez dispondrá de amplias facultades en la forma prevista en este código para sancionar por desacato a las partes, testigos, peritos y demás intervinientes que afecten con su comportamiento el orden y la marcha de los procedimientos. El juez podrá autorizar los acuerdos o estipulaciones a que lleguen las partes y que versen sobre aspectos en los cuales no haya controversia sustantiva, sin que implique renuncia de los derechos constitucionales. El juez de control de garantías y el de conocimiento estarán en la obligación de corregir los actos irregulares no sancionables con nulidad, respetando siempre los derechos y garantías de los intervinientes. (p.3)

Argentina

Código procesal penal Argentino (2005), establece:

Art. 388.- “Si en el curso del debate se tuviera conocimiento de nuevos medios de prueba manifiestamente útiles, o se hicieren indispensables otros ya conocidos, el tribunal podrá ordenar, aún de oficio, la recepción de ellos”. (p. 69)

Delito de violación sexual

Guatemala

Código penal de Guatemala (2009) trató:

Artículo 173.Bis. Agresión sexual.

Quien con violencia física o psicológica, realice actos con fines sexuales o eróticos a otra persona, al agresor o a sí misma, siempre que no constituya delito de violación, será sancionado con prisión de cinco a ocho años.

Siempre se comete este delito cuando la víctima sea una persona menor de catorce años de edad o cuando sea una persona con incapacidad volitiva o cognitiva, aun cuando no medie evidencia física o psicológica.

La pena se impondrá sin perjuicio de las penas que puedan corresponder por la comisión de otros delitos. (p.48)

Venezuela

Código penal de Venezuela (2000), estipuló:

Artículo 375.- El que por medio de violencias o amenazas haya constreñido a alguna persona, del uno o del otro sexo, a un acto carnal, será castigado con presidio de cinco a diez años. La misma pena se le aplicará al individuo que tenga un acto carnal con persona de uno u otro sexo, que en el momento del delito: 1.- No tuviere doce años de edad. 2.- O que no haya cumplido dieciséis años, si el culpable es un ascendiente, tutor o institutor. 3.- O que hallándose detenida o condenada, haya sido confiada a la custodia del culpable. 4.- O que no estuviere en capacidad de resistir por causa de enfermedad física o mental; por otro motivo independiente de la voluntad del culpable o por consecuencia del empleo de medios fraudulentos o sustancias narcóticas o excitantes de que este se haya valido (p. 63).

Costa Rica

Código penal de Costa Rica (2007), estableció:

Artículo 156.- Violación. Será sancionado con pena de prisión de diez a dieciséis años, quien se haga acceder o tenga acceso carnal por vía oral, anal o vaginal, con una persona de uno u otro sexo, en los siguientes casos: 1) Cuando la víctima sea menor de trece años. 2) Cuando se aproveche de la vulnerabilidad de la víctima o esta se encuentre incapacitada para resistir. 3) Cuando se use la violencia corporal o intimidación. La misma pena se impondrá si la acción consiste en introducirle a la víctima uno o varios dedos, objetos o animales, por la vía vaginal o anal, o en obligarla a que se los introduzca ella misma. (p.24)

1.2. Marco teórico referencial

1.2.1. Valoración de los Medios probatorios

Conforme lo establece nuestro Nuevo Código Procesal Penal, Jurista Editores (2013) establece: artículo 158° inciso 1° En la valoración de la prueba el Juez deberá observar las reglas de la lógica, la ciencia y las máximas de la experiencia, y expondrá los resultados obtenidos y los criterios adoptados (p. 466).

Podemos llegar a analizar respecto a lo que precisa el Código Procesal Penal, que no existen directivas u otros impedimentos que nuestros jueces puedan apreciar libremente las pruebas o medios probatorios, pero que si tienen que ceñirse a las reglas de la lógica la experiencia y la crítica. Es por eso que los operadores judiciales, los magistrados, los fiscales deben ser personas dotadas de alta idoneidad y con un amplio conocimiento de la ley penal, jurisprudencia y doctrina.

Mixán (1995), sustentó que: “ese acto cognoscitivo sea integral, metódico, libre, razonado e imparcial; que refleje independencia de criterio al servicio de la solución justa del caso. Además de la ciencia la experiencia, de la independencia de criterio, debe constituir un ingrediente especial el conocimiento adicional (la vivencia) adquirida por el juzgador...”. (p. 30)

Cubas (2001) mantuvo una posición jurídica precisando: “la valoración de la prueba es la operación intelectual o mental que realiza el Juez destinada a establecer el mérito o valor – eficacia conviccional de los elementos de prueba actuados en el proceso. Con la valoración de la prueba se establece cuál es su utilidad a los fines de búsqueda de la verdad y reconstrucción del hecho imputado”. (p. 270)

Rosas (2003), sostiene: “la valoración de la prueba es una operación intelectual que realizan los operadores del derecho, con la finalidad de establecer su eficiencia conviccional, a través de un análisis crítico y lógico, para luego ponderarla y finalmente resolver un caso en concreto. De ello depende el destino de los sujetos procesales (imputado y agraviado)”. (p. 122)

Se coincide con la idea y aporte de los juristas, podríamos decir a la convicción que tiene que llegar el magistrado para llegar a través de la de una adecuada valoración de los medios de pruebas y medios probatorios tener la certeza de que si se cometió el hecho delictivo por parte del inculcado y emitir su sentencia con lo que hará justicia.

Diferencia entre Prueba y Medio de prueba

Prueba

Florián (1998), sostiene:

“La prueba es todo aquello que en el proceso puede conducir a la determinación de los elementos necesarios del juicio”. (p.71)

Roxin (2000), sostiene:

“La prueba, es aquello que confirma o desvirtúa una hipótesis o afirmación precedente en el proceso” (p.185).

Carnelutti (1982), estipuló:

Distinguió entre fuentes y medios de prueba, considerando que la fuente de prueba sería el hecho del cual se sirve el Juez para adquirir la verdad, mientras que el medio de prueba consistiría en la actividad del Juez desarrollada en el proceso. Así, por ejemplo, para el expresado autor, el medio de prueba sería el testigo y la fuente lo declarado por el mismo. (p.28)

Valiosos aportes y apreciaciones en sus ideas de los juristas que nos proporcionan, por que llegamos al análisis que la prueba es fundamental en un proceso, toda vez que a los magistrados tomaran conocimiento de los hechos delictivos a través de las partes procesales que deben acreditar la existencia o no de un hecho delictivo.

Medio de prueba

El medio de prueba constituye el canal o el conducto a través del cual se incorpora el elemento de prueba al proceso penal.

Neyra (2010), sostuvo: “Los hechos objeto de prueba pueden ser acreditados por cualquier medio de prueba permitido por la ley, excepcionalmente, pueden utilizarse otros distintos, siempre que no vulneren los derechos y garantías de la persona, así como las facultades de los sujetos procesales reconocidas por la ley”. (p.552)

Concordamos con la idea del jurisconsulto, llegando analizar que los medios de prueba serian todos los distintos elementos ofrecidos por las partes y acopiados por los magistrados en el proceso y en sus motivaciones de sus sentencias.

Criterios de valoración

Al respecto podemos decir que aquí están las facultades y criterios de apreciación que llegan los jueces le otorgan el valor probatorio a los medios de prueba, frente a la etapa de contradicción en que llegan las partes procesales.

Nuestro Código Procesal Penal, Juristas Editores, (2013) establece: Artículo 160° inciso 2° establece lo siguiente: “solo tendrá valor probatorio cuando: a) Esté debidamente corroborada por otro u otros elementos de convicción; b) Sea prestada libremente y en estado normal de las facultades

psíquicas; c) Sea prestada ante el juez o el fiscal en presencia de su abogado; y, d) Sea sincera y espontánea”. (p. 466)

Medios de prueba:

Confesión

Podemos decir confesión es la declaración que en su contra hace el imputado, reconociéndose culpable del delito y demás circunstancias.

Nuestro Código Procesal Penal, Juristas Editores, (2013) establece: Artículo 160º inciso 1º: “La confesión, para ser tal, debe consistir en la admisión por el imputado de los cargos o imputación formulada en su contra”. (p. 466)

Neyra (2010), sostuvo que: la confesión, es un acto procesal que consiste en la declaración necesariamente personal, libre, voluntaria, consciente, sincera, verosímil y circunstanciada que hace el procesado, ya sea durante la investigación o el juzgamiento, aceptando total o parcialmente su real autoría participación en la perpetración del delito que se le imputa. (pp.560-561)

Se coincide con las ideas de los Autores, que teniendo en cuenta que es un interrogatorio del que se pretende llegar a determinar las circunstancias personales del sospechoso, sobre los hechos imputados y la participación suya o de otras personas.

Testimonio

Con respecto al testimonio, se puede definir como es la experiencia que relata el testigo ante autoridad competente sobre el conocimiento concreto de un hecho delictivo.

Boris (2005) sostuvo: Testimonio penal es la declaración de apersona natural, rendida en el curso del proceso penal y ante

autoridad competente, sobre lo que conoce, sabe o le consta, por percepción de sus sentidos, en relación al objeto y fines del procesal, con el propósito de contribuir a la reconstrucción judicial del hecho con la finalidad de producir certeza. (p.6)

Se coincide con las ideas del autor, con lo que analizamos que la declaración imputado debe ser espontanea, no se le puede conminar, obligar al testigo, lo que si se le debe instruir que no puede dar falsa declaración o se niegue a declarar.

Pericia

Con respecto a la pericia podemos expresar es el dictamen realizados por los peritos, quienes son citados por los magistrados las veces que sean necesarios al proceso, por sus conocimientos especiales con relación a los hechos delictuosos investigados.

San Martin (2015), sostuvo que: en materia de pericia no es posible realizar una clara diferenciación entre actos de investigación periciales y de prueba como tal, ya que la pericia constituye un acto complejo que se desenvuelve, comúnmente, en las dos etapas procesales más importantes: investigación preparatoria y enjuiciamiento. (p.536)

Godoy (2006), sostuvo: la pericia es el medio probatorio por medio del cual se incorpora al proceso un dictamen fundado en conocimientos especializados en determinada ciencia, técnica o arte, que sirve para el descubrimiento o valoración de un elemento de prueba, respecto de los hechos que se investigan y relacionados con su actividad. (p.37)

Cafferata (1994) “Es el medio probatorio por el cual se intenta obtener, para el proceso, un dictamen fundado en especiales conocimientos científicos, técnicos o artísticos, útil para el descubrimiento o la valoración de un elemento de prueba”. (p.53)

Se conviene con las aportaciones de los Autores, con respecto a las pruebas periciales a través de los peritos quienes son los que nos van a esclarecer con su explicación, conocimiento especializado y experiencia calificada nos podrán en el proceso dilucidar lo analizado por ellos.

Cabe resaltar que en nuestro código procesal señala que las partes procesales pueden en las actuaciones judiciales ofrecer su perito de parte, que es el que con sus grandes conocimientos científicos podrá esclarecer los hechos que se encuentran en incertidumbre, en duda, que se encuentren las partes en el proceso sobre alguna prueba ofrecida que merezca ser desvirtuar por un experto.

Prueba documental

Podemos expresar que la prueba documental, es cuando las partes procesales incorporan un documento al proceso, lo que se busca es el significado probatorio que pretende probar.

Siendo estos documentos los manuscritos, impresos, fotocopias, fax, disquetes, películas, fotografías, radiografías, representaciones gráficas, dibujos, grabaciones magnetofónicas y medios que contienen registro de sucesos, imágenes, voces; y, otros similares, los que están reconocidos en nuestro nuevo código procesal penal en su artículo 185°.

Asencio (2003), sostuvo: “toda representación realizada por cualquier medio, de la realidad y que preexiste al proceso y es independiente de él, de manera que se aporta al mismo con fines esencialmente probatorios”. (p.168)

Se concuerda con la idea del Autor, en el sentido que es cuando las partes incorporamos u ofrecemos a proceso con el fin que sea recepcionado para su posterior contradicción en el juzgamiento judicial y sea valorado por el juez en su momento y se pruebe su veracidad y autenticidad del mismo. Los documentos públicos y privados podrán presentarse en cualquier estado del proceso, hasta antes de actuados en el proceso de juzgamiento.

Inspección judicial

Godoy (2006), sostuvo: “la inspección es el medio de prueba mediante el cual el juez percibe directamente con sus sentidos, materialidades que pueden ser útiles para la averiguación de los hechos, dejando constancia de sus percepciones”. (p.31)

San Martin (2015), sostuvo: a través de esta prueba se pretende acreditar un hecho controvertido acudiendo a la percepción directa por parte del juez del lugar u objeto a que aquel hace referencia. Tiene una función constataadora del escenario del delito, de ahí la exigencia de actas o registros fílmicos de ser posible. (p.561)

Se coincide con las ideas de los Autores, teniendo en cuenta que con esta prueba se busca que el juez se constituye al lugar de los hechos, para que constate algunas pruebas o vestigios que pudiera darle luz del hecho investigado y se sancione al culpable.

Reconocimiento

Frente a esta prueba de reconocimiento de personas, es importante porque se puede individualizar a las mismas, a través de esto podemos reconocer sonidos, voces y todo aquello que pueda ser objeto de percepción sensorial y también se pueda reconocer las cosas por la exhibición de estos documentos.

Neyra (2010) sostuvo: “habrá reconocimiento siempre que se experimente la identidad de una persona, por medio de la indicación de otra que la señala como una que ha visto”. (p.603)

Se coincide con la idea del Autor, con respecto a la prueba de reconocimiento es básicamente con relación a que la persona que presencio un hecho y visualizo a los participantes del evento delictivo es la única que puede hacer el reconocimiento físico de los que participaron en el hecho delictivo.

Prueba indiciaria:

Mixán (1992) sostuvo: “La prueba indiciaria como una actividad probatoria de naturaleza necesariamente discursiva e indirecta, cuya fuente es un dato comprobado, y se concreta en la obtención del argumento probatorio mediante una inferencia correcta”. (p.18)

Son valiosas las ideas del Autor, con respecto a la prueba indiciaria el juzgador para dictar una sentencia del cual se pretende condenar al inculpado de un hecho delictivo, debe valorar los actos y circunstancias que rodearon los hechos, por otro lado deberá valorar y justificar los hechos delictivos de una manera lógica el hecho en aplicación a la presunción de la inocencia que tiene toda persona que está establecido en nuestra Constitución Política.

Indicio

Podemos precisar que el indicio nos permite formular una afirmación probatoria.

San Martin (2006) sostuvo: “El indicio es todo hecho cierto y probado con virtualidad para acreditar otro hecho con el que está relacionado. El indicio debe estar plenamente acreditado”. (p.856)

Neyra (2010) estableció: Indicio es aquel dato real, cierto, concreto, indubitadamente probado, “inequívoco e indivisible” y con aptitud significativa para conducir hacia otro dato aún por descubrir y vinculado con el thema probandum (p.692).

Presunción

El término “presunción” proviene del latín *présopmtion*, derivación de *praessumption-ónis*, que significa idea anterior a toda experiencia; y el vocablo

“inocencia” procede del latín *innocens* que significa virtuoso, calidad del alma que no ha cometido pecado.

La presunción de inocencia es la garantía fundamental que tiene toda persona a quien se le atribuye la comisión de un delito o falta, del cual nunca cometió y que nuestra constitución política lo garantiza y respalda.

Godoy (2006), sostuvo que: “la presunción precisamos es el razonamiento que se hace por medio del cual, de un hecho conocido se establece un hecho desconocido”. (p.45)

1.2.2. Delito de Violación Sexual

Violación Sexual

La violación sexual, ocurre cuando un individuo te obliga a participar en un acto sexual en contra de tu voluntad. La fuerza física no es siempre el factor primordial para violar sexualmente a una víctima.

La violación es una conducta jurídica reprochable, en donde la víctima puede ser cualquier persona sin distinción de sexo, edad o condición social.

Los agresores pueden recurrir a amenazas o a la intimidación para hacer que sus víctimas se sientan atemorizadas o imposibilitadas para detenerlos. También constituye una violación sexual el hecho de que la víctima se encuentra en estado alcohólico, drogado, inconsciente, sea menor de edad, o esté incapacitada mentalmente para acceder a participar en lo que legalmente se define como un acto sexual.

Gálvez (2011), sostuvo que: la libertad sexual tiene como objeto de tutela penal a las facultades o capacidades de la persona de determinarse espontáneamente en el ámbito de la sexualidad, ésta se configura como una concreción de la “libertad personal”, automatizada a partir de la esfera social en la que se desenvuelven los propios comportamientos sexuales. (p.383)

Castillo (2002), sustentó: “la libertad sexual es una concreción y manifestación individual de la libertad personal que expresa la facultad y el poder de auto determinarse de manera espontánea y sin coacción externa, abuso o engaño dentro del ámbito de las conductas sexuales”. (p.21)

Tenemos que es muy importante tener en cuenta los sujetos que participan en esta figura delictiva los cuales a continuación son: a.- Sujeto pasivo: puede ser tanto el hombre como la mujer. Además puede ser violada una persona que sea penetrada por cualquier orificio natural (vagina, ano, boca, etc). Requisito *sine qua nom* es importante que no de su consentimiento la víctima. b. Sujeto activo: Es el hombre, ya que por la falta de pene la mujer no puede violar a nadie.

Descripción legal

Código Penal, Jurista Editores (2013) establece:

Artículo 170°.- Violación sexual. El que con violencia o grave amenaza, obliga a una persona a tener acceso carnal por vía vaginal, anal o bucal o realiza otros actos análogos introduciendo objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías, será reprimido con pena privativa de libertad no menor de seis ni mayor de ocho años.

La pena será no menor de doce ni mayor de dieciocho años e inhabilitación conforme corresponda:

1. Si la violación se realiza a mano armada o por dos o más sujetos.
2. Si para la ejecución del delito se haya prevalido de cualquier posición o cargo que le dé particular autoridad sobre la víctima, o de una relación de parentesco por ser ascendente, cónyuge, conviviente de este, descendiente o hermano, por naturaleza o adopción o afines de la víctima, de una relación proveniente de un contrato de locación de servicios, de una relación laboral o si la víctima le presta servicios como trabajador del hogar.

3. Si fuere cometido por personal perteneciente a las Fuerzas Armadas, Policía Nacional del Perú, Serenazgo, Policía Municipal o vigilancia privada, en ejercicio de su función pública.
4. Si el autor tuviere conocimiento de ser portador de una enfermedad de transmisión sexual grave.
5. Si el autor es docente o auxiliar de educación del centro educativo donde estudia la víctima.
6. Si la víctima tiene entre catorce y menos de dieciocho años de edad. (p.154)

Bien Jurídico:

Libertad sexual

Para el estudio de este tema decidimos que lo más conveniente es empezar por definir cada termino; libertad proviene del latín: Libertatis, de igual significado; la Real Academia Española entiende a la libertad como: “la facultad que tiene el hombre de obrar de una manera y de otra, o de no obrar, por lo que es responsable de sus actos”; Justiniano la definía como “la facultad natural de hacer cada uno lo que quiere salvo impedírselo la fuerza o el derecho”.

Peña (2015) sostuvo que: parte de la autonomía misma del ser humano, de dirigir dicha esfera conforme al discernimiento como plasmación de la voluntad que se exterioriza a partir de actos concretos y que involucra a otro ser humano, pues en definitiva los actos que el sujeto haga con su propio cuerpo no es de incumbencia para el Derecho penal, a menos que éste sea obligado a realizarlo mediante coacción o amenaza. (p.239)

Se conviene con las ideas del Autor, con respecto a la libertad sexual se tiene que todo ser humano es libre de elegir lo que desea y que no puede ser coaccionado para realizar algo que este contra su voluntad.

Medios delictivos:

Violencia o Amenaza

Consideramos que violencia o amenaza es el acto por el cual el agresor inspira un miedo, temor y fuerza física sobre su víctima para una vez vencida está cometer la violación sexual.

Hecho que puede inspirar un temor tal, que la víctima da su consentimiento a algo que, de no ser así, no hubiese aceptado.

Carranza (1996), sostuvo que: debe ser física y orientada a la vida, debiendo ser suficiente y continua a la par que la resistencia de la víctima, real y sería, pues el simple rechazo no es suficiente para presuponer que la víctima ha sido vencida por la fuerza; la violencia entonces se considera originada por el encuentro contrario de dos voluntades distintas en pugna recíproca. En cuanto a la grave amenaza, es la violencia moral cierta, real e inminente de un mal grave sobre los intereses propios de la víctima o vinculados con ella. (p.144)

Se concuerda con las doctrinas del Autor, respecto que la violencia, es el empleo del uso de la fuerza para dañar a otra persona, sea hombre o mujer pudiendo ser estos como empujones, jaloneos, pellizcos, rasguños, golpes, bofetadas, patadas y aislamiento.

Acceso carnal por la vagina o bucal

Salas (2013), sostuvo que: “el acceso carnal constituye la acción mediante la cual se introduce el miembro viril en la vagina, ano o boca de la agraviada o agraviado, en éste último caso lógicamente será por las dos últimas”. (p.43)

Se coincide con las ideas del autor y magistrado de la Corte Suprema de Justicia de la República, respecto que en el caso del varón puede ser el único que puede penetrar carnalmente; mientras que la mujer puede ser partícipe del delito de violación.

Acceso carnal sexual equivale a acoplamiento sexual de dos personas, una necesariamente hombre, con penetración de su órgano genital por una de las vías indicadas: vagina, ano boca.

Solórzano (1990) sostiene que: el legista solamente puede responder: “desgarro reciente” si tiene menos de 10 días de ocurrido, caso en el cuales los bordes están sanguinolentos y congestivos; y “desgarro antiguo” si tiene más de 10 días, caso en el cual los bordes desgarrados están cicatrizados. Después de cicatrizados, los desgarros siempre tendrán el mismo aspecto, así hayan transcurrido 11 días, 1mes, 1 año, 10 años, 30 años, etc. Por lo tanto es improcedente que el juez le solicite al médico legista que precise la fecha en mes, días, horas, etc., porque esto es imposible. Siempre le contestará “desfloración reciente” o “antigua”. (p. 303)

Acto análogo

Con relación a la expresión acto análogo comprende el acto “fellatio in ore” o buco genital, cuando el agente hace uso de su lengua, asignándole ciertas características y propiedades sexuales parecidas al órgano masculino.

Introducir objetos o partes del cuerpo por algunas de las dos primeras vías.

- a. Introduciendo objetos por alguna de las dos primeras vías, la introducción de objetos, como se hace referencia, el agente lo cumple, introduciendo, prótesis, palos, botellas u otros que guarden similitud con el órgano masculino, en las cavidades vaginal o anal. La introducción, para que se consuma requiere de un mínimo de penetración en la cavidad vaginal o anal.
- b. Introduciendo partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías, cuando el agente introduce sus dedos, ya sean de su mano o de sus pies, sus manos, pies, partes del cuerpo que por sus formas pueden ser fácilmente introducidas en vías vaginal o anal.

Solórzano (1990) sostiene que: afirma en la violación no se tutela ni la honestidad sexual ni la virginidad de la persona. Por esta razón también es sujeto pasivo de la violación la prostituta que es obligada a realizar el coito sin su consentimiento. Igualmente la

viuda puede ser violada, si ella no está de acuerdo con una relación sexual y es obligada. (p. 299)

1.3. Marco Espacial

La presente investigación se realizó en el distrito judicial de Lima.

1.4. Marco Temporal

La presente investigación se realizó en el año judicial 2016.

1.5. Contextualización:

Contextualización histórica:

La Valoración de los Medios Probatorios en el presente trabajo de investigación consiste en establecer como se presentan, añaden y analizan los medios probatorios en relación con el delito de Violación Sexual previsto en el artículo 170° del Código Penal peruano, conforme a la defensa legal, pruebas que incorporan los Abogados litigantes al proceso y a los fallos judiciales que dictan los Jueces especializados en lo Penal en el distrito judicial de Lima.

Contextualización política:

Deberían nuestros congresistas dictar penas más severas con respecto a la responsabilidad penal con respecto a los violadores, en la aplicación de la pena de muerte para los que cometan este tipo de delito y sobre todo si son sindicados los acusados como autores de las agresiones sexuales por sus víctimas para que los magistrados.

Contextualización cultural:

Delito que desde los tiempo antiguos nuestra sociedad se viene combatiendo día a día esta criminalidad, manteniéndose todavía con el tiempo esas tradiciones ancestrales, por derecho de costumbre en los lugares apartados de nuestro país todavía se decida sobre la voluntad de los o las menores sobre su consentimiento de tener relaciones sexual contra su voluntad, causándoles un

gran trauma psicológico de enfrentar una realidad del cual todavía no se encuentra preparadas.

Contextualización social:

Sabemos bien que este delito es un fenómeno social, el mismo que surge de la propia sociedad, teniendo que darle sumamente el esmero dándole un abordaje social, económico, educativo y especialmente en el entorno familiar, apelando a los medios de comunicación e información que en ocasiones son los que desfiguran los valores básicos de la sociedad actual.

Supuesto Teóricos:

Los supuestos teóricos que se asientan en la presente investigación, se han desarrollado conforme a los temas relacionados sobre la parte procesal y el tipo penal materia de estudio, el sujeto activo y sujeto pasivo de la acción y la reparación civil.

II. Problema de investigación

2.1. Aproximación temática

La realidad de nuestro país nos conlleva a pensar que en los últimos años se viene presentando casi a diario denuncias de delito de violación sexual por parte del Ministerio Público, ante los juzgados penales del Poder Judicial, especialmente en el distrito judicial de Lima, de la Corte Superior de Lima; esto es debido al acelerado proceso de migración, desarrollo urbano, como también la limitada generación de empleo de parte de los gobiernos, ha venido generando problemas con implicancias sociales, que generalmente terminan en hechos delictivos, por personas que mayormente viven al margen de la ley.

Dentro de esta realidad, también encontramos que muchas veces se viene cuestionando la participación de la Policía Nacional en cuanto a su operatividad, así como a las autoridades encargadas de administrar justicia, donde se cuestiona la forma de actuar, como también la flexibilidad que demuestra al aplicar la Legislación frente a hechos delictivos.

Al respecto existe el clamor de la ciudadanía en general que viene exigiendo mayor dureza de las organizaciones comprometidas en enfrentar a la delincuencia, como también la Legislación es muy blanda para sancionar a los autores de este delito que se encuentra plasmado en el artículo 170° de nuestro código penal peruano, sobre todo cuando se trata del delito de violación sexual que es materia del presente trabajo.

Finalmente, en este contexto encontramos que las estadísticas policiales nos demuestran que los delitos violación sexual en los últimos años viene en aumento, donde los violadores no sólo actúan con el fin de utilizar la violencia o grave amenaza, sino que por el contrario su actuación lo hacen ejerciendo el cargo de autoridad sobre las víctimas, parentesco por ser ascendente, cónyuge, conviviente, descendiente o hermano, adoptado, la existencia de contrato de locación, trabajadora del hogar, su actuación lo hacen utilizando medios intimidatorios, la presión psicológica, el empleo de armas de fuego y otros medios para cumplir con su ilícito propósito; ante lo cual, cuando los autores de estos hechos son llevados ante el Poder Judicial, se cuestiona a las autoridades comprometidas en esta problemática, en razón que los medios

probatorios son insuficientes o inconsistentes, que no permiten la debida sanción frente a este tipo de delito.

2.2. Formulación del problema de investigación

2.2.1 Problema general:

¿Cuál es la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

2.2.2 Problemas específicos:

¿Cuál es la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

¿Cuál es la relación de la valoración de la prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

2.3. Justificación

2.3.1. Justificación teórica:

El presente estudio de la valoración de los medios probatorios los jueces llegar a una convicción acerca de la valoración de los medios de pruebas acreditadas por las partes en el delito de violación sexual servirá para que puedan motivar las sentencias así como para que estas últimas sirvan de sentencias vinculantes y proyecten acuerdos plenarios, que servirán para que no se violen los derechos fundamentales de las partes del proceso y se lleve un debido proceso justo.

2.3.2. Justificación metodológica:

Es aplicable el método inductivo, basado en la observación, estudio y la

experimentación de diversos hechos reales llevándonos a una conclusión; que es muy importante que nuestros jueces valoren los medios probatorios ofrecidos por las partes, lo que le dará más luz de los hechos cometidos para aplicar su sana crítica al momento de dictar sentencia, dándole una motivación adecuada frente al delito que instruye.

2.3.3. Justificación práctica

Por otro lado conseguir con la justificación teórica y la justificación práctica que ambos lleguen automáticamente, se dará con la única intención que los justiciables dicten una sentencia justa y los imputados sean sancionados con la pena que realmente merecen, y se fije dentro de la misma una reparación civil reparadora del daño causado a la víctima del delito.

2.4. Relevancia

El presente trabajo es relevante para que a través de la valoración de los medios probatorios las pruebas sean motivadas por los jueces, los que les conllevara para que emitan sentencias justas de acuerdo a lo normado por la ley, resultando importante para que los jueces se capaciten constantemente en la aplicación filosófica de la teoría de la prueba y otros temas que resultan de su importancia para llegar a tener una mejor convicción de los hechos delictivos realizados por los procesados que son responsables del hecho cometido.

2.5. Contribución

El presente contribuye con su enfoque cualitativo de carácter etnográfico para conocer en detalle algunos aspectos relacionados sobre las acciones y comportamientos que llevan a cometer el delito de violación de la libertad sexual. Esto coadyuva a que la carga de la prueba sea evaluada por el juez que debe tener en cuenta al momento de sentenciar debidamente motivada y de acuerdo a los términos que la Constitución garantiza artículo 139°, siendo importante ya que con esta sentencia se pone fin al proceso y pone fin también a la controversia. Esta investigación será de interés y de aporte frente a los medios

probatorios en los delitos de violación sexual de los casos que tienen que resolver los jueces de todas las pruebas presentadas por los fiscales y abogados defensores que creen convicción y sean vistos en la etapa de contradicción o debate de hacer ver la verdad de los hechos facticos y crear certeza en el juez.

2.6. Objetivos

2.6.1. Objetivo general

Determinar la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

2.6.2. Objetivos específicos

Determinar la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

Determinar la relación de la valoración de la prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

III. Marco metodológico

Unidades temáticas

Definición conceptual

Neyra (2010) El jurista sostuvo lo siguiente: Los hechos objeto de prueba pueden ser acreditados por cualquier medio de prueba permitido por la ley, excepcionalmente, pueden utilizarse otros distintos, siempre que no vulneren los derechos y garantías de la persona, así como las facultades de los sujetos procesales reconocidas por la ley. (p. 552)

Delito de violación sexual, ocurre cuando un individuo te obliga a participar en un acto sexual en contra de tu voluntad. La fuerza física no es siempre el factor primordial para violar sexualmente a una víctima.

Categorización

NUEVO CÓDIGO PROCESAL PENAL
<p>Artículo 158º Valoración.- 1. En la valoración de la prueba el Juez deberá observar las reglas de la lógica, la ciencia y las máximas de la experiencia, y expondrá los resultados obtenidos y los criterios adoptados. 2. En los supuestos de testigos de referencia, declaración de arrepentidos o colaboradores y situaciones análogas, sólo con otras pruebas que corroboren sus testimonios se podrá imponer al imputado una medida coercitiva o dictar en su contra sentencia condenatoria. 3. La prueba por indicios requiere: a) Que el indicio esté probado; b) Que la inferencia esté basada en las reglas de la lógica, la ciencia o la experiencia; c) Que cuando se trate de indicios contingentes, éstos sean plurales, concordantes y convergentes, así como que no se presenten contraindicios consistentes.</p>

3.1. Metodología

Un valioso aporte tenemos, Iglesias y Cortés (2004) precisan que "la metodología es la ciencia que nos enseña a dirigir determinado proceso de manera eficiente y eficaz para alcanzar los resultados deseados y tiene como objetivo darnos la estrategia a seguir en el proceso" (p. 8). Pasamos a detallar los aspectos metodológicos que se han seguido para presente trabajo de investigación científica.

3.1.1. Tipo de estudio

El estudio estuvo orientado a la comprensión del fenómeno investigado y fue de tipo no experimental, como lo indica lo siguiente:

Chacón (2012) señala que: Hay investigación básica también llamada pura o fundamental, que produce conocimiento y teorías. Permite la ampliación del conocimiento científico gracias a la creación o modificación de teorías; y la investigación Aplicada, que consiste en la utilización de los conocimientos en la práctica resuelve problemas prácticos. (p. 6)

Gómez (2006) sostuvo: "la investigación se realiza sin manipular deliberadamente variables. Lo que se hace es observar el fenómeno tal y como se dan en su contexto natural, para después analizarlos". (p. 102)

Queremos explicar los medios probatorios presentados por el fiscal y abogados del proceso son corroborados por el juez, sobre esta base se sentenciará, llegando el juez a la convicción, certeza y bajo su criterio de consciencia absolver o condena a una persona teniendo como prueba plena, teniendo suficiencia probatoria.

Enfoque Cualitativo

Este enfoque recoge recopila, analiza y comprende información explicativa, causal, argumentativa. Es uno de los enfoques más usados en las

ciencias sociales y del Derecho es una de ellas. Elegimos este enfoque toda vez que nos interesa explicar, analizar una situación que tanto nos preocupa: los impactos jurídicos del proceso de terminación anticipada.

La investigación cualitativa la define Orozco (1996) sostuvo: como un proceso de indagación de un objeto al cual el investigador accede a través de interpretaciones sucesivas, con la ayuda de instrumentos y técnicas que le permiten involucrarse con el objeto para interpretarlo de la forma más integral posible. (p. 3)

Esta forma de investigación a la que hemos acudido, no resulta un análisis frío sostenido, en fórmulas matemáticas o estadísticas, que también pueden ser usadas en un enfoque cualitativo, sino que deja al arbitrio del investigador, dentro de una estructura metodológica determinada y a la cual debe someterse sus interpretaciones sobre un determinado caso, ejecutoria o jurisprudencia, que le sirvan para el análisis.

Para ello se ha realizado un análisis de la información ya existente de los principales estudiosos en la materia, contrastándola con los hechos evidenciados en el distrito judicial de Lima, en la Corte Superior de Lima.

3.1.2. Diseño

El diseño a seguir es no experimental. Como sabemos, toda investigación requiere de un método y unas técnicas de recolección de datos definidas y pertinentes. Por ello esta investigación asume un método y una metodología, la que, entendemos como aquello que Tamayo (1990), sostuvo: "(...) constituye la médula espinal del proyecto, se refiere a la descripción de las unidades de análisis o de investigación, las técnicas de observación y recolección de datos, los instrumentos de medición, los procedimientos y las técnicas de análisis" (p. 91)

De otro lado, para Iglesias y Cortés (2004), sostuvo: "la metodología es la ciencia que nos enseña a dirigir determinado proceso de manera eficiente y eficaz para alcanzar los resultados deseados y tiene como objetivo darnos la estrategia a seguir en el proceso". (p. 8)

La presente investigación posee un diseño que está dada por el tipo de método y la estrategia de metodología a seguir. Según López (2011):

Una investigación necesita de un método; es decir, de un modo, de decir o de hacer algo con determinado orden. Dicho en otros términos, investigar requiere obedecer ciertas reglas o procedimientos; de ahí que el método sea preponderante en las ciencias, no siendo ajeno al derecho; puesto que la investigación no sólo funda los cimientos del ejercicio de la profesión legal, sino además se rige como a cualquier persona que pretenda interpretar y aplicar una o más normas jurídicas. (p. 233)

Por cuanto se ha utilizado de manera exclusiva los medios impresos y digitales, siendo estos libros, página web de diversas universidades nacionales e internacionales y de autores reconocidos.

3.2. Escenario de estudio

Para esto es importante rescatar lo señalado por Álvarez (2008), quien enfatiza:

La Metodología de la Investigación Jurídica incita al estudiante a ubicar la información jurídica relevante, entonces surge la necesidad de utilizar con eficacia las herramientas básicas para la reconstrucción intelectual de conceptos, categorías e instituciones propias del Derecho y la realidad socio jurídica, además, que le facilite la comprensión del conocimiento jurídico, a la vez que estimule su espectro creativo en los trabajos que se les encomendaran durante su carrera. (p. 322)

Para los fines de esta investigación se ha desarrollado en base a estudios nacionales e internacionales sobre la valoración de los medios probatorios en el delito de violación sexual de acuerdo al artículo 170° del Código Penal, en el presente caso el escenario de estudio se sitúa en el distrito judicial de Lima.

3.3. Caracterización de sujetos

El sujeto materia de investigación es el siguiente: Jueces especializados en lo penal de la Corte Superior de Lima, quienes han llevado diversidad de casos o procesos relacionados al tipo penal que es materia de investigación de la presente tesis.

3.4. Trayectoria metodológica

Los procedimientos metodológicos empleados fueron los siguientes:

Observación. Consistente en observar y con la debida atención las situaciones reales dentro de un contexto, urgir que constantemente se tiene que seleccionar lo referido al objeto de estudio. Así se ha puesto mayor énfasis de atención a las jurisprudencias que difieren de la doctrina en cuanto a la valoración de los medios probatorios que en la etapa de juzgamiento tienen que ser acogidas por el juez dándole el valor de prueba verdadera que le servirán para su sano criterio le servirá para motivar la sentencias con la que se determinar la inocencia o culpabilidad del imputado y por otro lado otorgar una justa y proporcional reparación civil a otorgarse a la víctima del delito.

Entrevista. Está técnica de investigación se han utilizado preguntas sencillas y directas a los encuestados y son idénticos para cada uno de ellos. Lo que se busca a través de las entrevistas poder realizar una contrastación real entre lo que piensan y lo que se encuentra recogido en los libros.

Al respecto, se han escogido a 5 jueces especializados en el penal de la Corte Superior de Lima; a fin de realizar la contrastación de sus respuestas, teniendo en cuenta que por un lado, representan al estado administrando justicia.

3.4.1 Transversal

Por ser una investigación, en la que han de acopiar información en un determinado tiempo, tratando de describir las categorías y estudiar su impacto.

3.4.2 Explorativa

En tanto se ha basado en el estudio de los casos de los medios probatorios en el delito de violación sexual en el distrito judicial de Lima en la Corte Superior de Lima enfocándonos en la legalidad de estos y de acuerdo a los principios del Derecho Procesal Penal.

Este estudio se basa en un método analítico - deductivo, analítico, puesto que lo que se busca es analizar, el modo de proceder de jueces especializados en lo penal del distrito judicial de Lima, sus implicancias respecto al derecho a la defensa y no incriminación del imputado.

3.5 Técnicas e instrumentos de recolección de datos

Las técnicas empleadas para la recolección de datos fueron las siguientes:

Técnicas e instrumentos

En la presente investigación tenemos la técnica e instrumento Chacón (2012) sostuvo: “consiste en el soporte que utiliza el investigador, a fin de que le permita aplicar un método de trabajo fijado para lograr los objetivos de la investigación y determinar de manera eficiente los resultados que se desean obtener”. (p.34)

Asimismo, cabe resalta la recolección de información resulta clave, solamente que su propósito no es medir variables para llevar a cabo inferencias y análisis estadístico. Hernández, Fernández y Baptista (2014) sostiene: lo que se busca en un estudio cualitativo es obtener datos en relación al fenómeno que es materia de estudio, lo cual se convertirá en información valedera. (p.396)

Análisis de fuente documental

Aporte importante el cual sirvió como guía y referencia en la fuente legal, doctrinal, social, jurídica, componentes elementales para alcanzar el objetivo planteado en la investigación. Pasamos a detallar a continuación los métodos utilizados para el análisis de los datos:

- 1) Recolección de datos: Consiste básicamente en la obtención de la información datos, antecedentes del fenómeno de estudio, a través de las técnicas de la entrevista, el análisis documental, la observación, grupo de enfoque y anotaciones efectuadas.
- 2) Revisión de los datos: Se realizó una evaluación prolija de la información adquirida a fin de verificar de manera general los datos obtenidos.
- 3) Organizar los datos e información: Se procedió a valorar la información más idónea y adecuada a fin de que coadyuve en la investigación.
- 4) La codificación de los datos: Se enfocó en dos niveles: 1) en generar unidades de significado y categoría y 2) abordó temas y relaciones entre conceptos, en consecuencia la consolidación de los dos niveles produjo una teoría en base a los datos logrados.

Entrevista

Dirigida y aplicada a 05 jueces especializados en lo penal del distrito judicial de Lima, especialistas en la materia de estudio. Los datos de la entrevista fueron analizados por medio de la Triangulación, la cual es una técnica para procesar información.

Descripción de los instrumentos

- i. Guía de entrevista.
- ii. Matriz de Triangulación
- iii. Ficha de análisis de fuente documental.

Validez y confiabilidad de los instrumentos

Tenemos que la validez y confiabilidad de los instrumentos está dada debido a que la investigación sigue un estricto rigor científico caracterizado por su credibilidad.

Según Vara (2008), sostuvo: la validez del contenido se determina mediante el juicio de expertos en el tema. También se le conoce como criterio de jueces. Este estudio y sus respectivos instrumentos se validó mediante, la entrevista a expertos, todos con una larga trayectoria en el tema. (p. 67)

Asimismo, analizamos la normativa del Derecho Internacional y Nacional; así también se contó con las referencias bibliográficas precisas sobre la materia a investigar. Asimismo, se ha seguido las Normas del APA y el Reglamento de Investigación y el Manual para investigación de la Universidad César Vallejo.

Tratamiento de la información

De la información obtenida a través de las entrevistas realizadas nos ha permitido proyectar las desigualdades entre lo verificado en la doctrina y la jurisprudencia acopiada. Se ha introducido todo esto con la finalidad de que arrojen resultados verificables y reales, con la finalidad de dar credibilidad o en el peor de los casos desvirtuar nuestro trabajo de investigación.

3.6. Mapeamiento

Asumimos que el Mapeamiento nos permite delimitar geográficamente la investigación y hacerla más creíble, válida y demostrable. El Mapeamiento guarda relación con el marco espacial anteriormente explicado.

Frente a la búsqueda tanto de sentencias, agraviadas y las personas que defienden cada uno según sus intereses abogados litigantes, se han encontrado situaciones disímiles, como son opiniones, intereses creados, todos ellos en contra del agraviado, quien se ve perjudicado muchas veces con las decisiones judiciales de los jueces especializados en lo penal del distrito judicial de Lima.

3.7. Rigor Científico

Cabe resaltar que el rigor científico está dado por la credibilidad. Vara (2008) señala:

La validez del contenido se determina mediante el Juicio de expertos en el tema. También se le conoce como criterio de jueces. Se consulta con especialistas si la variable a medir tiene un contenido exhaustivo. Es decir, si los ítems (indicadores), que componen cada variable son pertinentes y exhaustivos (suficientes). El número de expertos consultados debe oscilar entre 3 y 10. (p. 246)

Este estudio cumple con el rigor científico requerido, ya que se obtuvo información de reconocidos autores de trayectoria jurídica, especializados en temas de materia Penal y Procesal Penal y que desarrollan el tema investigado, además de las entrevistas que estuvieron dirigidas a profesionales en derecho que desempeñan como jueces especializados en lo penal del distrito judicial de Lima. Por tanto, el rigor científico y académico se encuentra asegurado y sustentado en esta investigación.

3.8. Aspectos éticos

En la presente investigación se respetó, como corresponde, los derechos de autor las fuentes utilizadas están debidamente referenciados con el nombre del autor, año de publicación y su número de página.

Así mismo, se tuvo en cuenta las pautas del citado de fuentes del Manual APA y el Reglamento de investigación de la Universidad. Los aspectos éticos expuestos por tanto, les da el respaldo a la presente investigación.

Asimismo, en la investigación se ha tenido en cuenta que al momento de ser procesados, analizados y redactados se haya respetado la veracidad de las fuentes. Hemos sido cuidadosos en guardar la fidelidad de las ideas de los diversos autores conocidos. La honestidad en el manejo de las fuentes y la información ha guiado nuestra actuación y soporte académico.

IV.- Resultados

4.1. Descripción de resultados

4.1.1 Análisis de fuente doctrinaria

La doctrina ampliamente ha abordado los alcances de la valoración de los medios probatorios que son aplicables en el delito de violación sexual, que son aportados como medios de prueba por las partes procesales para que sean actuados en la etapa del juzgamiento donde serán valorados los mismos por el juez, en tan al momento de sentenciar las tendrá por verdaderas las pruebas ofrecidas o simplemente no las valorara al momento de emitir su fallo. Asimismo tenemos un valioso aporte que nos plantea el autor ecuatoriano Vayas (2009) que nos da un panorama de como los abogados y magistrados debemos investigar y realizar un análisis de la prueba y de los medios probatorios en particular con relación en materia penal en cuanto corresponda a nuestro trabajo de tesis en el delito de violación sexual netamente con el artículo 170° del código penal, que nos permita ejercer una eficaz defensa a su cliente ya sea en calidad de acusador o acusado y por otro lado aplicar una adecuada motivación de sus fallos los magistrados. Un excelente aporte nos brinda Escobar (2010) sostiene:

Realiza un análisis de la valoración de prueba que para él es una averiguación judicial de los hechos y llegar a la verdad, la que se obtiene cuando el juez emita su fallo o sentencia, fundado sobre las pruebas del proceso. Debemos incidir en el tema de la valoración de la prueba, en la motivación de las resoluciones en nuestra legislación, es aquí donde nuestros jueces todavía no toman consciencia de realizar una debida y verdadera valoración de los medios probatorios y pruebas actuadas que se encuentra en el expediente, quienes tienen la obligación de elaborar la sentencia motivada, donde sus argumentos deben ser claros, razonables, lógicos, lo cual da a las partes una seguridad jurídica. (p. 85)

Con respecto al delito de violación sexual, centrado netamente en el artículo 170° del código penal, tenemos al autor Campos (2013) sostiene:

En aplicación a este delito de investigación nos habla de los testimonios que realizan los menores de edad agraviados, en la Cámara Gesell, es prueba fundamental para determinar cómo ocurrieron los hechos, donde se puede tener en cuenta la participación del sujeto activo en la investigación en el delito de violación sexual. Se debe capacitar idóneamente a los fiscales y psicólogos forenses en técnicas de entrevistas, entonces será eficaz la declaración del menor, en el proceso por el delito de violación sexual (p.86).

De acuerdo Vera (2012) sostiene: frente al delito de violación sexual podemos apreciar que es un importante tema de investigación abordado por el autor de la tesis del cual coincido con las ideas esbozadas en el trabajo, con respecto a que el Estado tenga mayor participación en este tipo de delito que es un problema social, es realizar una campaña de prevención tanto en los colegios universidades y otras instituciones, con el único fin de buscar la disminución del delito de violación sexual en nuestro país, no dejarse amedrentar las víctimas por sus agresores quienes la amenazan de matar a sus familiares si hablan del vejamen sufrido, manteniendo muchas veces calladas o en silencio, ocultando los hechos sucedidos a sus familiares y amigos (as) cercanos del ultraje, conllevando que el delito no se denuncie y el agresor continúe con su acto delictivo con la misma menor o busque nuevas víctimas. (p. 92)

Vemos pues que toda la doctrina de reconocidos autores nacionales y extranjeros coincide en señalar que es muy importante que los abogados y en tanto los magistrados le den una atención adecuada a los medios probatorios ofrecidos y actuados o también llamadas también pruebas producidas o aportadas por las partes en el proceso de juzgamiento, que es donde se apreciaran y evaluaran las pruebas y muy especialmente al delito que investigamos el delito de violación sexual en el distrito judicial de Lima, donde es

aquí que el magistrado tendrá que aplicar la valoración con las reglas de la sana crítica, criterio de consciencia o libre convicción, a fin de descubrir la verdad.

4.1.2. Análisis de fuente jurisprudencial

Respecto al Acuerdo Plenario N° 2-2005/CJ-116 cabe detenerse por la importancia en la presente investigación, que nos tiene en constante análisis en la valoración de los medios probatorios del delito de violación sexual del artículo 170° del Código Penal y muy especialmente en el distrito judicial de Lima, siendo el asunto de los requisitos de la sindicación de coacusado testigo o agraviado.

En su Fundamento N° 6 dicho Acuerdo establece la presunción de inocencia y dispone que los hechos y las pruebas que los abonen serán apreciados por los jueces con criterio de conciencia, donde tenemos que toda persona es inocente mientras no se le pruebe lo contrario, siendo así que el juez deberá aplicar el principio de inocencia que le asiste a todo procesado, utilizando la regla de la sana crítica en la valoración de los medios probatorios y pruebas actuadas frente a la responsabilidad penal del inculcado, señalado en el Acuerdo. (p. 2)

En su Fundamento N° 7 dicho Acuerdo reconoce al juez la potestad de otorgar él mismo el valor correspondiente a las pruebas, sin directivas legales que lo predeterminen. Esto es con respecto a la presunción de inocencia siempre y cuando el juez valore las pruebas de cargo que deberá apreciar para justificar la imposición de una condena, siendo esta si es suficiente las pruebas existente e incriminar al imputado de los hechos que se le acusa en el caso del trabajo de investigación en el delito de violación sexual que se vienen dando en el distrito judicial de Lima, donde se actúan los medios de pruebas como la confesión, testimonio, pericia, prueba documental, inspección judicial, reconocimiento, la prueba indiciaria, con el indicio y la presunción, en tanto que el juez tenga que valorar los medios probatorios, cumpliendo con la exigencia de la racionalidad de la prueba. (p. 2)

Además, en el Fundamento N° 10 se precisan los aspectos a considerar por los jueces la declaración de un agraviado, aún cuando sea el único testigo de los hechos, se le tenga como prueba válida, para enervar la presunción de inocencia del imputado. Las garantías de certeza serían las siguientes: a) Ausencia de incredibilidad subjetiva. Es decir, que no existan relaciones entre agraviado e imputado basadas en el odio, resentimientos, enemistad u otras que puedan incidir en la parcialidad de la deposición, que por ende le nieguen aptitud para generar certeza. b) Verosimilitud, que no sólo incide en la coherencia y solidez de la propia declaración, sino que debe estar rodeada de ciertas corroboraciones periféricas, de carácter objetivo que le doten de aptitud probatoria. c) Persistencia en la incriminación, con las matizaciones que se señalan en el literal c) del párrafo anterior. (p. 3)

Mientras que en el Fundamento N° 10 del Acuerdo establece el uso del testimonio de la víctima como pieza sobre la cual se erige el proceso judicial también posee detractores, están quienes argumentan lo cuestionable que podría ser dicha prueba en los casos en que el testigo víctima altere considerablemente su versión en las diversas ocasiones en las que sea citado para testificar; dichas contradicciones y cambios resultarían preocupantes si es que recaen sobre datos como las facciones del agresor, el lugar en el que sucedió la violación sexual, la fecha aproximada en la que se cometió el ultraje y otros datos relevantes. Si el testimonio del testigo-víctima a pesar de sus retracciones cumple con todas las garantías impuestas por la Corte, entonces el juez o jueza va a considerarlo como una prueba válida en el proceso judicial. (p. 3)

Posteriormente, según lo establecido en el artículo 283° del Código Procesal Penal el juez o jueza hará uso del criterio de conciencia, es decir tendría la potestad de otorgar el valor que considere adecuado a cada elemento probatorio; sin embargo aquella evaluación tiene que realizarse en concordancia

con el derecho a la presunción de inocencia, el cual exige la suficiencia probatoria definida como la idoneidad de la prueba de cargo para fundamentar la incriminación del acusado. Con aquella restricción se entiende que la o el magistrado no puede realizar su apreciación sin control alguno, puesto que debe llevarla a cabo sobre la base de una concreta actividad probatoria, cumpliendo las garantías legalmente exigibles, en relación con las normas de la lógica, las máximas de la experiencia y los conocimientos científicos.

El uso del testimonio de la víctima como pieza sobre la cual se erige el proceso judicial también posee detractores, están quienes argumentan lo cuestionable que podría ser dicha prueba en los casos en que el testigo – víctima altere considerablemente su versión en las diversas ocasiones en las que sea citado para testificar; dichas contradicciones y cambios resultarían preocupantes si es que recaen sobre datos como las facciones del agresor, el lugar en el que sucedió la violación sexual, la fecha aproximada en la que se cometió el ultraje y otros datos relevantes.

En conclusión, la violación sexual de menores de edad es un delito que amerita una valoración especial de las pruebas debido a las particularidades que presenta este delito, las cuales hacen que el elemento probatorio idóneo para la imputación del acusado sea el testimonio del testigo- víctima, aquella prueba debe ser siempre valorada (si cumple con todas las garantías establecidas en los acuerdos plenarios) por los jueces y juezas, puesto que, es la única forma de proteger el derecho a la indemnidad sexual que poseen las y los menores agraviados y así sancionar al presunto agresor, teniendo siempre presente la coyuntura de clandestinidad en la que se desarrolla la violación sexual de un menor de edad.

Sentencia de Casación – Doctrina Jurisprudencial

Corte Suprema de Justicia Sala Penal Permanente – Casación N° 49-2011 – La Libertad.

Reconducción del delito de abuso sexual no consentido cometido contra adolescente mayor de 14 y menor de 18 años de edad, del artículo 173°.3. al artículo 170° del Código Penal.

Seguido el juicio de primera instancia –como se advierte de las actas de los folios setenta y siete, ochenta y uno, ochenta y nueve y noventa- el Juzgado Penal Colegiado dictó la sentencia de veinticinco de junio de dos mil diez – conforme se advierte de los folios noventa y cuatro a ciento veintinueve - que condenó a los Elías Samuel García Briceño por delito contra la libertad – violación de la libertad sexual de menor de quince años de edad, en agravio de la menor identificada con las iniciales J.G.R.C. a veinticinco años de pena privativa de libertad.

Del trámite del recurso de casación planteado por la defensa técnica del procesado.

Sustento normativo.

El inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal, en cuanto refiere que: “Si la sentencia o auto importe una indebida aplicación, una errónea interpretación o una falta de aplicación de la Ley penal o de otras normas jurídicas”.

Análisis jurídico fáctico

Está fuera de discusión la culpabilidad y responsabilidad penal del encausado en el hecho punible por haber violado sexualmente a la menor ya referida mediando violencia, por medio de la fuerza conforme se colige del certificado médico legal del folio cincuenta y uno –que concluyó: “lesiones traumáticas externas recientes de origen contuso, himen con signos de desfloración reciente, lesiones recientes en genitales externos y ano conservado”- hecho que se consumó cuando la víctima tenía más quince años de edad, habiéndose encuadrado dicha conducta.

El considerando el fundamento cuatro: de los pronunciados emitidos por esta suprema sala penal respecto a la reconducción del tipo penal de violación sexual.

Decisión:

Reformándola, condenando a don Elías Samuel García Briceño como auto del delito contra la libertad sexual, previsto en el artículo ciento setenta del aludido Código Penal, y como tal le impusieron ocho años de pena privativa de libertad que con el descuento de carcelía que viene sufriendo desde el veintiuno de mayo de dos mil nueve (conforme se advierte del folio dieciséis del cuaderno de detención preliminar) vencerá el veinte de mayo de dos mil diecisiete.

Del análisis de la Casación podemos llegar al criterio que podemos sustentar la idea básica y determinante de que en los delitos de agresión sexual, al hablar de indemnidad o intangibilidad sexual, nos referimos específicamente a la preservación de la sexualidad de una persona cuando no ésta en condiciones de decidir sobre su libertad en tal ámbito, considerando en tal condición nuestro ordenamiento jurídico- bajo el criterio de interpretación sistemático- a las personas menores de catorce años.

Corte Suprema de Justicia Sala Penal Permanente – Casación N° 134-2012 – Callao.

El encausado Gonzáles Mayta en su recurso formalizado de fojas trescientos veinticuatro solicita su absolución; que, al respecto, sostiene que la sentencia recurrida es subjetiva pues la existencia del Certificado Médico Legal solo deja constancia que el menor agraviado, en efecto, fue ultrajado sexualmente, pero de ningún modo prueba su responsabilidad penal.

Que además dicha versión inculpatória fue consolidada con: i) el Examen Médico Legal del agraviado que concluyó que ésta "presenta signos de acto contranatura antiguo"; ii) el Protocolo de Pericia Psicológica realizado a la víctima.

Declararon No Haber Nulidad en la sentencia de fojas trescientos nueve, del diecisiete de noviembre de dos mil once, que condenó a Hugo Armando Gonzáles Mayta como autor del delito contra la Libertad Sexual - violación sexual de menor de edad en agravio del menor de iniciales e.l.t.ch. a treinta años de pena privativa de la libertad, se someta a tratamiento terapéutico, así como fijó en cinco mil nuevos soles el monto que por concepto de reparación civil deberá abonar a favor del agraviado; con lo demás que al respecto contiene y es materia del recurso; y los devolvieron. (p. 6)

De lo que podemos llegar al análisis de la Casación en cuanto al imputado la magnitud de su culpabilidad por el injusto cometido, el mismo que reviste gravedad al haberse vulnerado la indemnidad sexual de la víctima que se vio afectada tanto en su integridad física como síquica, y la función preventiva especial de la pena.

4.1.3 Análisis de la legislación

El derecho de defensa, la presunción de inocencia y la no incriminación son derechos reconocidos a nivel internacional en una serie de Tratados, Convenios Pactos, Acuerdos; muchos de ellos el Perú los ha suscrito y por tanto se constituye de cumplimiento obligatorio, siempre teniendo en cuenta la investigación que nos tiene analizando frente a la valoración de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual que es aplicado en el distrito judicial de Lima, en donde los abogados y fiscales con los que proporcionan al juez todas las pruebas para que al aplicar su sano criterio las valore adecuadamente, teniendo en cuenta la presunción de inocencia del procesado frente a todas las exculpación, artimañas que utilizan los inculpado en relación al delito que nos tiene en investigación, de la cual pretende ser absueltos sin ser sancionados por el hecho delictivo que han cometido.

Así por ejemplo, la Declaración Universal de los Derechos Humanos, en su artículo 10 establece:

Toda persona tiene derecho, en condiciones de plena igualdad, a ser oída públicamente y con justicia por un tribunal independiente e imparcial, para la determinación de sus derechos y obligaciones o para el examen de cualquier acusación contra ella en materia penal.

Sin embargo, la limitación para el pleno cumplimiento de esta norma internacional y fundacional de los derechos humanos en el mundo, es que no contiene medios operativos para hacerlos efectivos, ya que muchos la toman como una mera "declaración", sin vínculos jurídicos que la obliguen a cumplir como sucede con los jueces del distrito judicial de Lima de la corte Superior de Lima.

De otro lado, el Estatuto de Roma, estipula la regla general que se le debe comunicar al imputado la información necesaria que solicite respecto a los cargos y pruebas presentados contra su persona, asimismo, se le concederá un tiempo para sus alegatos. Este Estatuto a pesar de ser un instrumento de obligatorio cumplimiento en el Perú, es el más desconocido, obviado y dejado de lado por los operadores de justicia. Es por ello que más adelante planteamos una serie de recomendaciones que corrijan esta situación.

La legislación nacional también ampara el derecho a la defensa, presunción de inocencia y de no incriminación. Sin embargo, en legislación que se deja de lado por la premura y el apremio de los sujetos procesales por liberarse de la carga procesal que llevan acumulado por años.

4.1.4. Interpretación y análisis de las entrevistas

En el presente trabajo de investigación, se ha realizado la técnica de recopilación de información a través del formato de guía de entrevista, la misma que fue dirigida a 05 jueces especializados en lo penal del distrito judicial de Lima, profesionales en derecho, expertos en la materia de estudio, con amplia experiencia en la rama de derecho penal.

1. ¿Considera Ud. la confesión como medio probatorio obtenida bajo coacción en el delito de violación sexual es valorada referencialmente por los jueces

penales?

Interpretación:

Los entrevistados en su mayoría coinciden que la confesión obtenida bajo coacción, violencia, agresión, carecen de valor y quien la emplea incurre en responsabilidad.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados consideran que la confesión es personal, espontánea, libre y que la obtención de la misma al inculpado debe ser sin ejercer la coacción ni violencia.

2. ¿En su opinión el testimonio contradictorio de la víctima ofrecido como medios probatorios en el delito de violación sexual el Juez puede condenar al imputado?

Interpretación:

Los entrevistados en su mayoría coinciden que no se puede condenar al imputado cuando las testimoniales no producen certeza, verdad en el delito de violación sexual.

Análisis:

La mayoría los entrevistados coinciden que los testimonios son contradictorios en el delito de violación sexual si no producen certeza el juez no puede condenar al imputado.

3. ¿Considera Ud. la pericia como medios probatorios es indispensable para que el Juez tenga una convicción del hecho delictivo?

Interpretación:

Se observa que la mayoría los entrevistados consideran efectivamente el perito debe ser un profesional médico, elaborar su dictamen y ratificarse del mismo.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados consideran que los peritos son los profesionales que en sus conclusiones producen la convicción al juez de los hechos sufridos por la víctima.

4. ¿En su opinión la prueba documental como medios probatorios permite a los jueces valorar su validez y eficacia probatoria?

Interpretación:

Los entrevistados en su mayoría coinciden que la prueba documental, es un medio de probatorio que incorporado al proceso, nos permite a través de las pericias conocer su significado y validez.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden que la prueba documental como medio probatorio debe ser averiguado, conocido y demostrado

5. ¿Considera Ud. la Inspección judicial como medio probatorio es fundamental para esclarecer los delitos de violación sexual?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados consideran que la inspección judicial, es un acto de comprobación del juez donde se pretende esclarecer, acreditar un hecho y darle validez a un hecho.

Análisis:

En mayoría los entrevistados señalan que la inspección judicial debe ser practicada solo por el juez penal o por el fiscal.

6. ¿En su opinión el reconocimiento en el delito de violación sexual como medios probatorios deben ser valorados por los jueces?

Interpretación:

Se observa que la mayoría de los entrevistados señalan es un medio probatorio de carácter personal, donde la víctima o testigos tiene que reconocer a sus agresores.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden cuando la víctima o testigo no recuerdan o reconocen no es valorado por el juez.

7. ¿En su opinión el indicio ofrecido como medio de prueba por el abogado litigante el juez puede valorarlo, tener por cierto y probado un hecho para condenar al imputado?

Interpretación:

La mayoría considera que si no está debidamente corroborado el indicio el juez no puede valorarlo o tenerlo por cierto, sin embargo en su minoría precisan que debe estar acreditado para condenar al imputado.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden que cuando no está corroborados, probado los indicios no son valorados los medios probatorios.

8. ¿Considera Ud. que la sola alegación del imputado su presunción de inocencia sin medios probatorios ofrecidos el juez al sentencia puede absolver o condenar al imputado?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados consideran que si está probado la inocencia del imputado se le absolverá caso contrario si se encuentra acreditada la culpabilidad será condenado.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden si están probados los hechos o existe duda se aplica el principio de inocencia. se absuelve al imputado.

9. ¿En su opinión cuando la víctima es privada de su libertad sexual en el delito de violación sexual siempre sufre daños físicos y psicológicos?

Interpretación:

Los entrevistados en su mayoría sufren agresión física y psicológica en el delito de violación sexual, mientras que otro de los entrevistados indica que si la víctima da su consentimiento no recibe agresión física.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden que la toda persona víctima del delito de violación sexual siempre es víctima de maltrato físico y psicológico de parte del imputado.

10. ¿Considera Ud. sin violencia o grave amenaza en el delito de violación sexual se puede condenar al imputado?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados coinciden que no se da el delito de violación sexual cuando la víctima da su consentimiento, generando que en primero sea absuelto y en el segundo sea condenado.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados consideran que no se da la grave amenaza cuando la víctima da su consentimiento en el delito de violación sexual.

11. ¿Considera Ud. el acceso carnal sufrido por la víctima por vía vaginal en el delito de violación sexual no acreditado excluye de responsabilidad penal al imputado?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados consideran si se ejerce la violencia sobre la víctima si está acreditado la responsabilidad penal del imputado, caso contrario no existe la responsabilidad penal.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados consideran si no hay pruebas suficientes no hay responsabilidad del imputado en el delito de violación sexual.

12. ¿En su opinión el realizar acto análogo o sexual sin penetración por el conducto anal en el delito de violación sexual crea convicción para sentenciar al imputado?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados consideran si se ejerce la violencia sobre la víctima si está acreditado la responsabilidad penal del imputado, caso contrario no existe la responsabilidad penal.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados consideran que debe ser acreditado, probado que el imputado obligo a la víctima para realizar el acto sexual por el conducto anal.

13. ¿Considera Ud. el acto de introducir objetos o partes del cuerpo por vía anal a la víctima del delito de violación sexual es un acto justificable penalmente?

Interpretación:

La mayoría de los entrevistados consideran si se ejerce la violencia sobre la víctima si está acreditado la responsabilidad penal del imputado, caso contrario no existe la responsabilidad penal.

Análisis:

La mayoría de los entrevistados coinciden no es justificable el introducir objetos en parte del cuerpo de la víctima toda vez que se estaría atentando contra su indemnidad sexual de la víctima.

4.2. Resultado de la entrevista

Debemos precisar que los entrevistados en razón a las preguntas realizadas y contestadas por los mismos podemos apreciar como una de las respuestas que brindan los jueces especializados en lo penal, coinciden en tanto que el testimonio, la inspección judicial, que ambos medios probatorios son fiables y fundamentales en la apreciación y valoración de las pruebas ofrecidas por las partes las que serán tomados en cuenta por los jueces al momento de resolver o sentenciar el proceso, con respecto a que la mayoría de los entrevistados tiene mayor parte de incidencia en sus respuestas a las preguntas respondidas, en cuanto a un sí a la confesión, la prueba documentada con relación a la valoración de los medios probatorios, con respecto al daño físico y psicológico que sufre la víctima, por otro lado se obtiene como respuesta un no de parte de los jueces en lo que respecta a los testimonios, pericia, el reconocimiento fotográficos, los indicios, la prueba inferencia, la violencia y grave amenaza y por último el acceso carnal que sufre la víctima en el delito de violación sexual con relación al artículo 170° del Código Penal; concerniente a los jueces que serán quienes apreciaran y valoraran las pruebas al sentencia.

4.3. Teorización de unidades temáticas

De los resultados obtenidos en las preguntas realizadas a través de las entrevistas podemos llegar a que es muy importante que los operadores tanto los abogados litigantes y defensores, así como el Ministerio público proporcionen a través de su teoría del caso sus indicios, medios probatorios en la etapa de investigación preparatoria para que posteriormente en la etapa de juzgamiento en el contradictorio los antes mencionado sean considerados con prueba por el juez y este los considere es decir los valore como verdaderos o falsos antes de

emitir su sentencia teniendo en cuenta su sana crítica siendo esto que valorado las misma emita su sentencia absolutoria o condenatoria con respecto al procesado que en ocasiones es favorecido o desfavorecido, con relación a la víctima se sienta desfavorecidos perjudicados, burlados y humillados con la sentencia en su contra es decir cuando se absuelve al procesado quien en muchas veces se vale de muchas artimañas de parte de su letrado, recurriendo en ocasiones de la corrupción y otras para obtener la libertad esperada ansiada de su patrocinado.

Pero que esto se debe romper este mito, es por eso la mejor respuesta que obtenemos es en esta entrevista realizada a los jueces especializados en lo penal en el distrito judicial de Lima, que muchos coinciden es las respuestas espontáneamente con lo que llegamos que ellos si aplican a conciencia la aplicación de los medios probatorios y que posterior al contradictorio pasan a ser pruebas son valoradas por los jueces antes de sentencias.

V.- Discusión

Uno de los temas más difíciles de abordar es la discusión del trabajo de investigación. Teniendo en cuenta la indemnidad de la mujer víctima de este delito, a razón que existen múltiples normas que sancionan la violencia, amenaza, el obligar a tener acceso carnal sea cual fuere la vía que se ejecute este delito, frente a esta problemática es que las autoridades, el Estado debería aplicar una pena más severa que sería la pena de muerte para el violador confeso, quien abuso y le genero un trauma a la víctima que no quiso realizar dicho acto, realizándose contra su voluntad es decir sin su consentimiento.

De lo que podemos apreciar también que mucho influye que los actores del proceso tengas que ofrecer los medios probatorios en su etapa preparatoria, para que posteriormente sean considerados en la etapa de juzgamiento en donde el juez tendrá que considerarlos como pruebas en dicha etapa, es decir considerar las pruebas como verdaderas, que les servirán para su valoración en su etapa previa a la sentencia, donde la apreciara en base a su sano criterios podrá considerarlas según hayan las partes tanto el fiscal como los abogados de la defensa y el abogado del actor civil las hubieran ofrecidos y argumentado las mismas para que el juez se cree una convicción de las misma y pueda sentenciar, dándole su motivación a la misma y obteniendo como sentencia favorable aquel que demostró a través de su teoría del caso la inocencia de su patrocinado o en su caso el fiscal la culpabilidad o inocencia del inculpado, del cual el juez los absolver o sentenciara a una pena de acuerdo a la gravedad del delito en cual ha incurrido el acusado.

VI. Conclusiones

Primero: Podemos determinar que los mismos hechos por sí solos generan los indicios, medios probatorios y posteriores a las contradictorias pruebas, donde el juez llegara a la convicción de la existencia de un delito, lo que hará que valore los indicios, medios probatorios y las pruebas para su posterior apreciación y sana crítica al momento de sentenciar.

Segundo: Al distinguir entre un medio de prueba y la prueba, estamos referenciando cuestiones que se encuentran en niveles completamente distintos, en donde en ocasiones los jueces no valoran las pruebas ofrecidas por las partes, obviándolas, evadiéndolas, ignorándoles, teniendo una opinión errada de las mismas, desfavoreciendo a la víctima, sin tener en cuenta el daño sufrido y que se le ocasiona de por vida.

Tercero: Las pruebas tienen que ser sustentadas por las partes abogados litigantes o defensores públicos y Ministerio público en la etapa de juzgamiento en el contradictorio y probar su veracidad de la misma (verdad o falsedad), en cuanto a su idoneidad de la prueba, en donde el juez tiene que valorarlos.

Cuarto: El delito de violación sexual, con lo que respecta al artículo 170° del Código Penal, violenta contra un derecho humano fundamental de la persona en cuanto a su libertad sexual.

Quinto: Tenemos que en el delito de violación sexual, los sujetos activos y pasivos puede ser cualquier persona, donde usualmente el agresor es un varón y la víctima son principalmente mujeres y niños, a quienes muchas veces se les vulnera su derecho de elección, siendo coaccionados y violentados para tener sexo contra su voluntad.

VII. Recomendaciones

1. Es importante analizar lo relativo la valoración de la prueba que hacen los Magistrados al emitir la sentencia, toda vez que debe existir un fundamento razonado, de igual manera motivado; siendo una obligación inexcusable que se expresen los motivos de hecho y de derecho, sabiendo que la ausencia de ello, constituye un defecto absoluto de forma en la misma.
2. Se plantea que se programen cursos, conferencias, seminarios de capacitación de la especialidad tanto nacionales como internacionales en forma constante para los administradores de justicia, con el objeto que expidan resoluciones reales y objetivas, donde puedan valorar los medios probatorios con relación al delito de violación sexual y otros delitos.
3. El Estado debe preocuparse por aplicar una buena política criminal frente a tantas violación que se dan a diario con lo que se buscaría disminuir este delito que genera tanto daño en los menores de edad, físico y psicológicos que en muchas ocasiones esos daños son irreparables por que las víctimas quedan marcadas por el delito.
4. Se debe fomentar en los adolescente de crear su propia convicción a ser libres y es aquí donde el Estado tiene un rol fundamental y participación del Estado en los colegios con programas de concienciación sobre el derecho a la libertad sexual, de elegir libremente, sin que nadie me obligue o amenace a tener relaciones sexuales en contra de mí voluntad.

VIII. Referencias bibliográficas

Alarcón Menéndez, Jorge Miguel (2010). *La investigación preparatoria en el nuevo sistema procesal penal*. Editora y Librería Jurídica Grijley E.I.R.L.; Lima – Perú.

Armenta Deu, Teresa (2003). *Lecciones de derecho procesal penal*. Marcial Pons, Ediciones jurídicas y sociales, S.A.; Barcelona – Madrid.

Asencio Mellado José María (2003). *Derecho procesal penal*. Editorial Tirant Lo Blanch, segunda edición. Valencia - España.

Berdugo Saucedo, Pedro David (2008). *Código procesal penal. Proyecto “fortalecimiento del sector justicia para la reducción de la impunidad en Colombia”* – Unión europea. Bogotá D.C., Colombia, 2008.

Cafferata Nores, José (1994). *La prueba del proceso penal*. Ed. De Palma, Argentina.

Carnelutti, F., (1982). *La prueba civil*. Trad. de N. Alcalá-Zamora, De Palma, Buenos Aires, pp. 67 a 102 y 195 a 201.

Caro Coria, Dino, San Martín Castro, César (2000). *Delitos contra la libertad e indemnidad sexuales*. 1ª Edic., Editora GRIJLEY E.I.R.L. Lima-Perú.

Carranza Valdivieso, Humberto (1996). *Código penal*. Editora RAO. Lima – Perú.

Castillo Alva, José Luis (2002). *Tratado de los delitos contra la libertad e indemnidad sexuales*. 1ª Edic. Gaceta Jurídica. El Buho Imprenta Editorial. Lima-Perú.

Código penal de Costa Rica N°4573.
http://www.oas.org/dil/esp/codigo_penal_costa_rica.pdf

Código penal de Guatemala decreto no. 17-73. El congreso de La República de Guatemala.
http://www.un.org/depts/los/LEGISLATIONANDTREATIES/PDFFILES/GTM_codigo_penal.pdf

Código penal (2013). Jurista Editores E.I.R.L. Lima – Perú.

Código penal de Venezuela (2000). Gaceta oficial de la República Bolivariana de Venezuela.
http://www.oas.org/juridico/spanish/mesicic3_ven_anexo6.pdf

Código de procedimiento penal Colombia (Ley N° 906). El Abedul.
<http://www.pensamientopenal.com.ar/system/files/2014/12/legislacion30901.pdf>

Código procesal penal de La Nación Argentina - Ley 23.984 (2005). Sistema Argentino de Informática Jurídica.
http://spij.minjus.gob.pe/graficos/Legcomp/Sudamerica/Argentina/CODIGO_PROCESAL_PENAL.pdf

Código procesal penal (2013). Jurista Editores E.I.R.L. Lima – Perú.

Constitución española (2017).

http://www.lamoncloa.gob.es/documents/constitucion_es1.pdf

Cubas Villanueva, Víctor. (2001). *“El proceso penal”* 3° Edic.. Palestra Editores. Lima-Perú.

Florian Eugenio (1998). *De las pruebas penales*. Tomo II. Editorial TEMIS. Colombia.

Galvez Villegas, Tomas Aladino y Delgado Tovar, Walther Javier (2011). *Derecho penal parte especial*. Tomo II, Jurista Editores, Primera Edición, Lima.

Godoy Estupe Angélica Amparo (2006). *Análisis jurídico de la valoración de la prueba en el proceso penal guatemalteco*. Guatemala.

Mixán Mass Florencio (1995). *El debido Proceso y el procedimiento Penal*, En Vox Juris. Lima.

Neyra Flores, José Antonio (2010). *Manual del nuevo proceso penal & de litigación oral*. Editorial Moreno S.A. Lima – Perú.

Peña Cabrera Freyre, Alonso Raúl (2015). *Los Delitos Sexuales*, Ideas Soluciones Editorial S.A. Lima – Perú.

Rosas Yataco, Jorge (2003). *La valoración de la prueba penal*. Revista Jurídica del Ministerio Público del Distrito Judicial del Cono Norte de Año I, N° 1. Lima-Perú.

Roxin Claus (2000). *Derecho procesal penal*. Editores del puerto. Buenos Aires.

Salas Arenas, Jorge Luis (2013). *Indemnidad sexual – Tratamiento jurídico de las relaciones sexuales con menores de 14 a 18 años de edad*. Editorial Moreno S.A. Lima – Perú.

San Martin Castro, César (2015). *Derecho procesal pena*. Primera edición 2015. Lima – Perú.

San Martín Castro, *Derecho procesal penal*. Editora jurídica grijley. Tomo 1 Edición 2006.

Sentis Melendo, Santiago (1997). *Estudios de Derecho Procesal I y II*. Edic. Jurídicas Europa - Argentina.

Solorzano Niño, Roberto (1990). *Medicina legal, criminalística y toxicología para abogados*. Editorial Temis S.A. Bogotá.

Artículos de internet

Código penal colombiano, ley nº 1768 de 10 de marzo de 1997 decreto ley nº 10426 de 23 de agosto de 1972 elevado a rango de ley y modificado por la ley nº 1768 de 10 de marzo de 1997.

[https://www.unodc.org/res/cld/document/bol/codigo-penal/html/bolivia/Codigo Penal pdf](https://www.unodc.org/res/cld/document/bol/codigo-penal/html/bolivia/Codigo%20Penal.pdf)

Tesis internacionales

Cadena Linzán, Daniel Vicente (2009). *La oficiosidad de prueba frente al principio dispositivo y derechos fundamentales*. Tesis. Universidad Andina Simón Bolívar, Sede Ecuador. Ecuador.
<http://repositorio.uasb.edu.ec/handle/10644/1136>

Escobar Pérez, Mirian Janeth (2010). *La valoración de la prueba, en la motivación de una sentencia en la legislación ecuatoriana*. Tesis. Universidad Andina Simón Bolívar, Sede Ecuador. Ecuador.
<http://repositorio.uasb.edu.ec/handle/10644/1135>

Gonzalez Toscano, Paula Pamela (2014). *Necesidad jurídica de incluir los medios informáticos en la agravación de la pena en los delitos de violación sexual en menores de edad*. Tesis. USAC. Universidad: de San Carlos de Guatemala Facultad de Ciencias Jurídicas y Sociales.
http://biblioteca.usac.edu.gt/tesis/04/04_12190.pdf

Portillo Aragón, Iris Elena (2010). *Análisis jurídico de las causas de impunidad en los delitos de violación sexual*. Tesis. Universidad Guatemala. USAC. Guatemala. http://biblioteca.usac.edu.gt/tesis/04/04_8434.pdf

Vayas Freire, Guido (2009). *Medios probatorios admitidos en la legislación adjetiva penal del ecuador*. Ecuador.
<http://repositorio.uasb.edu.ec/handle/10644/689>

Tesis nacionales

Campos Pereyra, César Augusto (2013). *La eficacia probatoria de la declaración del menor, en el proceso penal por el delito de violación sexual, dentro de un sistema penal acusatorio*. Universidad Inca Garcilaso de la Vega. Lima – Perú.

Gutierrez Chuquispuma, Adler (2015). *Los medios probatorios como instrumentos de conocimiento en el delito de robo agravado*. Universidad Inca Garcilaso De La Vega. Lima – Perú.

Lozano Zavaleta Johnny (2010). *Efectos de los medios probatorios en el delito de robo agravado en la legislación penal peruana*. Tesis. Universidad Inca Garcilaso de la Vega. Lima – Perú.

Mendivil Mamani, Ángel Ernesto (2013). *Importancia de los medios probatorios y el delito de robo agravado en el nuevo Código Procesal Penal*. Tesis Universidad Inca Garcilaso de la Vega. Lima – Perú.

Vera Donaire, Flor de María (2012) *Determinar si la responsabilidad social del estado influye en la disminución del delito de violación sexual en lima metropolitana*. Tesis. Universidad Inca Garcilaso de la Vega. Lima – Perú.

Rivera Espinal, Edson José (2006). *La aplicación judicial de la teoría del error en el delito de violación sexual de menores*. Tesis. Universidad: Inca Garcilaso de la Vega. Lima – Perú.

Anexos

Anexo 1



Universidad César Vallejo – Lima Norte

Artículos científicos

**Valoración de los medios probatorios en relación con
el delito de violación sexual artículo 170° del código
penal, distrito judicial lima 2016**

AUTOR:

Bach. Víctor Fermín Alache Gonzales

SECCION:

Derecho

LINEA DE INVESTIGACION

Derecho Penal

LIMA-PERÚ

2017

RESUMEN

El presente estudio de investigación está encaminado a consolidar los conocimientos sobre la valoración de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual en el artículo 170° del Código Penal, en el distrito judicial de Lima 2016, examinando la doctrina, legislación y jurisprudencia nacional y extranjera.

Tal es así que la estructura de la investigación, lo encaminamos a tener una visión de las exigencias y requerimientos para la valoración de los medios probatorios ofrecidas por las partes o recogidos por el Juez, debiendo tener en cuenta los medios de pruebas, las pruebas indiciarias en los procesos penales, donde el Magistrado aplicando su criterio de conciencia deberá evaluar las afirmaciones dadas de los medios probatorios ofrecidos si las acepta como verdaderas y poder determinar la responsabilidad del imputado o su inocencia en la comisión del delito y así el juzgador dictar un fallo o sentencia condenatoria o absolutoria con relación a todos los delitos y especialmente al delito que es materia de investigación, con relación al Libro Segundo, Parte Especial, Delitos, Título I Delitos contra la vida, el cuerpo y la salud, Capítulo IX Violación de la libertad sexual, artículo 170° del Código Penal.

Finalmente este trabajo de investigación tiene mucha importancia, nuestro país cuenta con la legislación penal apropiada que permitirá formular alternativas de solución, que subsanen las deficiencias legales frente a esta problemática, la implementación del Nuevo Código Procesal Penal, el trabajo será más expeditivo en relación a la administración de justicia, donde los Magistrados valoren los medios probatorios y las pruebas ofrecidas por las partes procesales y practicadas en el contradictorio en el proceso, apoyándose en los Acuerdos Plenarios, jurisprudencias y sentencias vinculantes, con las que formarán su convicción para el dictado de las sentencias.

ABSTRACT

This research study is aimed at consolidating the knowledge about the evaluation of the evidence in relation to the crime of rape in article 170 of the Criminal Code, in the judicial district of Lima 2016, examining the doctrine, legislation and jurisprudence National and foreign.

This is so that the structure of the investigation, we aim to have a vision of the requirements and requirements for the assessment of the evidence offered by the parties or collected by the Judge, having to take into account the means of evidence, evidence In criminal proceedings, where the Magistrate applying his or her conscientious criteria must evaluate the affirmations given of the evidentiary means offered if he accepts them as true and to be able to determine the responsibility of the accused or his innocence in the commission of the crime and thus the judge to issue a judgment Or conviction or acquittal in relation to all crimes and especially to the crime that is the subject of investigation, in relation to Book II, Special Part, Crimes, Title I Crimes against life, body and health, Chapter IX Violation of Sexual freedom, article 170 of the Penal Code.

Finally, this research work is very important, our country has the appropriate criminal legislation that will allow to formulate alternative solutions, to overcome legal deficiencies in relation to this problem, the implementation of the New Code of Criminal Procedure, the work will be more expeditious in relation to The administration of justice, where judges value the evidentiary means and evidence offered by the procedural parties and practiced in the adversary in the process, relying on the Plenary Agreements, jurisprudence and binding sentences, with which they will form their conviction for the The sentences.

INTRODUCCIÓN

La investigación se ha trazado teniendo en cuenta a nuestra realidad y problemática que afrontan todos los país, en el estudio de la valoración de los medios probatorios frente a la relación con el delitos de violación sexual, por parte de los magistrados en la utilización de los acervos de la apreciación y valoración de los medios probatorios objetivamente argumentando y motivando las sentencias; el mismo que en cuanto a su estructura abarca desde los antecedentes, marco teórico, marco espacial, marco temporal contextualización histórica, política, cultural, social y supuestos teóricos, el problema de investigación, el marco metodológico, los resultados, las discusión del tema, terminando con las conclusiones y recomendaciones, sustentada en una bibliografía consultada, tanto de autores nacionales como extranjeros, en relación a los medios probatorios reconocidos en el Nuevo Código Procesal Penal, con relación al artículo 170° delito de violación sexual en nuestro Código Penal peruano, desarrollado plenamente en el distrito judicial Lima en el año 2016.

ANTECEDENTES DEL PROBLEMA

Problema general:

¿Cuál es la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

Problemas específicos:

¿Cuál es la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

¿Cuál es la relación de la valoración de la prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?

OBJETIVOS

Objetivo general

Determinar la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

Objetivos específicos

Determinar la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

Determinar la relación de la valoración de la prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.

MÉTODO

El método de investigación tiene un enfoque cualitativo, utilizando los métodos empíricos como la observación y la experimentación.

El desarrollo de la investigación que presento se hizo uso del método:
Método Inductivo.

El diseño de investigación es bibliográfico y documentario, por cuanto se ha utilizado de manera exclusiva el auxilio de literatura especializada en medios impresos y digitales. Los medios impresos utilizados responden a libros, artículos hemerográficos, reportes y data de procesos electorales. Los medios digitales revisados corresponden a fuentes electrónicas y alojadas en páginas web de diversas universidades nacionales e internacionales y de autores reconocidos.

El escenario de estudio fue en el distrito judicial de Lima, con jueces especializados en lo penal de Lima de la Corte Superior de Lima; quienes han llevado diversidad de casos o procesos relacionados al tipo penal que es materia de investigación de la presente tesis.

Los procedimientos metodológicos empleados en el presente trabajo de investigación es el de observación, entrevista realizadas a 5 jueces especializados en el penal de la Corte Superior de Lima; a fin de realizar la contrastación de sus respuestas, Técnicas e instrumentos de recolección de datos.

RESULTADOS

En el presente trabajo de investigación, se ha realizado la técnica de encuesta, la misma que ha sido dirigida a operadores del derecho, tanto Jueces Especializados en lo Penal de Lima, de la Corte Superior de Lima, pertenecientes a la jurisdicción del distrito judicial de Lima cercado, obteniéndose como respuestas diversas opiniones desde el punto de vista de cada profesional de los entrevistados.

Debemos precisar que los entrevistados en razón a las preguntas realizadas y contestadas por los mismos, podemos apreciar como una de las respuestas que brindaran los jueces especialistas en derecho penal, coinciden en tanto que el testimonio, la inspección judicial, que ambos medios probatorios son fiables y fundamentales en la apreciación y valoración de las pruebas ofrecidas por las partes las que serán tomados en cuenta por los jueces al momento de resolver o sentenciar el proceso, con respecto a que la mayoría de los entrevistados tiene mayor parte de incidencia en sus respuestas a las preguntas respondidas, en cuanto a un sí a la confesión, la prueba documentada con relación a la valoración de los medios probatorios, con respecto al daño físico y psicológico que sufre la víctima, por otro lado se obtiene como respuesta un no de parte de los jueces y abogados litigantes en lo que respecta a los testimonios, pericia, el reconocimiento fotográficos, los indicios, la prueba inferencia, la violencia y grave amenaza y por último el acceso carnal que sufre la víctima en el delito de violación sexual con relación al artículo 170° del Código Penal; concerniente a los jueces que serán quienes apreciaran y valoraran las pruebas al sentencia.

DISCUSIÓN

Uno de los temas más difíciles de abordar es la discusión del trabajo de investigación. Teniendo en cuenta la indemnidad de la mujer víctima de este delito, a razón que existen múltiples normas que sancionan la violencia, amenaza, el obligar a tener acceso carnal sea cual fuere la vía que se ejecute este delito, frente a esta problemática es que las autoridades, el Estado debería aplicar una pena más severa que sería la pena de muerte para el violador confeso, quien abuso y le genero un trauma a la víctima que no quiso realizar dicho acto, realizándose contra su voluntad es decir sin su consentimiento.

De lo que podemos apreciar también que mucho influye que los actores del proceso tengas que ofrecer los medios probatorios en su etapa preparatoria, para que posteriormente sean considerados en la etapa de juzgamiento en donde el juez tendrá que considerarlos como pruebas en dicha etapa, es decir considerar las pruebas como verdaderas, que les servirán para su valoración en su etapa previa a la sentencia, donde la apreciara en base a su sano criterios podrá considerarlas según hayan las partes tanto el fiscal como los abogados de la defensa y el abogado del actor civil las hubieran ofrecidos y argumentado las mismas para que el juez se cree una convicción de las misma y pueda sentenciar, dándole su motivación a la misma y obteniendo como sentencia favorable aquel que demostró a través de su teoría del caso la inocencia de su patrocinado o en su caso el fiscal la culpabilidad o inocencia del inculpado, del cual el juez los absolver o sentenciara a una pena de acuerdo a la gravedad del delito en cual ha incurrido el acusado.

REFERENCIA BIBLIOGRÁFICA

Neyra Flores, José Antonio (2010). *Manual del nuevo proceso penal & de litigación oral*. Editorial Moreno S.A. Lima – Perú.

Salas Arenas, Jorge Luis (2013). *Indemnidad sexual – Tratamiento jurídico de las relaciones sexuales con menores de 14 a 18 años de edad*. Editorial Moreno S.A. Lima – Perú.

Anexo 2

FORMATO DE GUIA DE ENTREVISTA

Estimado señores Juez Especializado en lo Penal del distrito judicial de Lima de la Corte Superior de Lima, agradecemos su gentil participación, la presente entrevista es parte de la investigación, la misma que permitirá recoger información importante relacionada con el tema: **“Valoración de los medios probatorios en relación con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima 2016”**, la entrevista es anónima, por favor responda brevemente las preguntas que a continuación se acompaña.

1. ¿Considera Ud. la confesión como medio probatorio obtenida bajo coacción en el delito de violación sexual es valorada referencialmente por los jueces penales?

2. ¿En su opinión el testimonio contradictorio de la víctima ofrecido como medios probatorios en el delito de violación sexual el Juez puede condenar al imputado?

3. ¿Considera Ud. la pericia como medios probatorios es indispensable para que el Juez tenga una convicción del hecho delictivo?

4. ¿En su opinión la prueba documental como medios probatorios permite a los jueces valorar su validez y eficacia probatoria?

5. ¿Considera Ud. la Inspección judicial como medio probatorio es fundamental para esclarecer los delitos de violación sexual?

6. ¿En su opinión el reconocimiento en el delito de violación sexual como medios probatorios deben ser valorados por los jueces?
-
-
7. ¿En su opinión el indicio ofrecido como medio de prueba por el abogado litigante el juez puede valorarlo, tener por cierto y probado un hecho para condenar al imputado?
-
-
8. ¿Considera Ud. que la sola alegación del imputado su presunción de inocencia sin medios probatorios ofrecidos el juez al sentencia puede absolver o condenar al imputado?
-
-
9. ¿En su opinión cuando la víctima es privada de su libertad sexual en el delito de violación sexual siempre sufre daños físicos y psicológicos?
-
-
10. ¿Considera Ud. sin violencia o grave amenaza en el delito de violación sexual se puede condenar al imputado?
-
-
11. ¿Considera Ud. el acceso carnal sufrido por la víctima por vía vaginal en el delito de violación sexual no acreditado excluye de responsabilidad penal al imputado?
-
-
12. ¿En su opinión el realizar acto análogo o sexual sin penetración por el conducto anal en el delito de violación sexual crea convicción para sentenciar al imputado?
-
-
13. ¿Considera Ud. el acto de introducir objetos o partes del cuerpo por vía anal a la víctima del delito de violación sexual es un acto justificable penalmente?
-
-

Anexo 3

Matriz de Triangulación

PREGUNTA	A1	A2	A3	A4	A5	CONVERGENCIA	DIVERGENCIA	INTERPRETACION
1.- ¿Considera Ud. la confesión como medio probatorio obtenida bajo coacción en el delito de violación sexual es valorada referencialmente por los jueces penales?	Si es una declaración personal y oral del imputado, no de existir violencia en la toma de la misma.	Si debe ser valorada por los jueces.	No debe ser acreditado y probado con el resultado médico legal, si no existe esa prueba no se valorará el dicho del imputado al sentenciar.	Si es la confesión del imputado es libre y espontánea, libre, consciente, por lo que voluntaria y no puede ser presionado ni coaccionado.	No debe ser sincera, libre, cuando se ejerce violencia contra los imputados no tiene esa declaración obtenida.	La mayoría de los entrevistados consideran que la confesión es personal, espontánea, libre y que la obtención de la misma al inculcado debe ser sin ejercer la coacción ni violencia.	Una minoría considera que si existe coacción al imputado esta debe ser acreditada.	Los entrevistados en su mayoría coinciden que la confesión obtenida bajo coacción, violencia, agresión, carecen de valor y quien la emplea incurre en responsabilidad.
2.- ¿En su opinión en un testimonio contradictorio de la víctima ofrecido como medios probatorios en el delito de violación sexual el Juez puede condenar al imputado?	No porque la víctima al contradecirse constantemente en sus declaraciones no produce certeza y credibilidad en los hechos, generando que el juez no pueda condenar al imputado.	No cuando se presenta un testigo falso, que no sabe nada de los hechos facticio, da una falsa declaración testimonial y se contradice.	No puede si el testigo tiene problemas mentales, su declaración contradictoria no tiene valor probatorio.	Si cuando la declaración testimonial es rendida en forma constante, permanentes y reiteradas por la víctima.	Si declara sobre la verdad de los hechos del delito, el juez puede imponer una sentencia al imputado.	La mayoría los entrevistados coinciden que los testimonios son contradictorios en el delito de violación sexual si no producen certeza el juez no puede condenar al imputado.	Una minoría expresa si se puede condenar al imputado si cuando las testimoniales producen certeza, solo se dice verdad en el delito de la verdad y violación sexual en forma constante.	Los entrevistados en su mayoría coinciden que no se puede condenar al imputado cuando las testimoniales producen certeza, solo se dice verdad en el delito de la verdad y violación sexual en forma constante.
3.- ¿Considera Ud. que la pericia como medios probatorios es indispensable para que el Juez tenga una convicción del hecho delictivo?	No porque fue practicado por una enfermera y no por un profesional médico legal, no produce efecto probatorio.	Si produce cuando los peritos se ratifican en el juicio oral.	Si cuando los peritos indican y precisan al juez el método aplicado en la evaluación al imputado.	Si cuando el perito en su dictamen pericial confirma las lesiones sufridas por la víctima.	Si cuando es realizado por un perito de parte ofrecido en el proceso y existen discrepancias en ambos dictámenes.	La mayoría de los entrevistados consideran que los peritos son los profesionales que en debe ser sus conclusiones producen la un convicción al juez de los hechos sufridos por la víctima.	En su minoría consideran que la pericia realizada por un profesional médico para el delito de violación sexual.	Se observa que la mayoría los entrevistados consideran efectivamente el perito debe ser un profesional médico, elaborar su dictamen y ratificarse del mismo.

4.- ¿En su opinión la prueba documental como medios probatorios permite a los jueces valorar su validez y eficacia probatoria?	Si porque el documento presentado con el manuscrito del imputado en el proceso fue sometido a la prueba grafotécnica.	No cuando es ofrecido un documento privado que contiene una declaración de voluntad y no ha sido reconocido judicialmente.	Si el documento en su contenido debe ser convincente lo que creara eficacia en el juez.	Si el documento es ofrecido por el imputado completo, sin alteraciones, mutilaciones, tachaduras.	Si ofrece un documento del extranjero debe cumplir con todos los requisitos exigidos para su elaboración y autenticidad.	La mayoría de los entrevistados coinciden que la prueba documental como medio probatorio debe ser averiguado, conocido y demostrado	En su minoría un entrevistado sostiene que la prueba documental debe seguir un formalismo.	Los entrevistados en su mayoría coinciden que la prueba documental, es un medio de probatorio que incorporado al proceso, nos permite a través de las pericias conocer su significado y validez.
5.- ¿Considera Ud. la Inspección judicial como medio probatorio es fundamental para esclarecer los delitos de violación sexual?	Si debe ser practicado por el juez penal y los sujetos procesales, se aplica el principio de inmediación judicial.	Si debe ser practicado por el juez penal y los sujetos procesales, se aplica el principio de inmediación judicial.	Si es ordenada por el juez o por el fiscal durante la investigación preparatoria.	No si los hechos pasados no han dejado huellas, ni rastros o estos ya no existen, no esclarece los hechos, no constituye prueba material.	No fueron practicados y analizados por peritos expertos.	En mayoría los entrevistados señalan que la inspección judicial debe ser practicada solo por el juez penal o por el fiscal.	En su minoría los entrevistados señalan que transcurrido demasiado tiempo las pruebas tienden a desaparecer del lugar o borrarse de la escena del delito.	La mayoría de los entrevistados consideran que la inspección judicial, es un acto de comprobación del juez donde se pretende esclarecer, acreditar un hecho y darle validez a un hecho.
6.- ¿En su opinión el reconocimiento en el delito de violación sexual como medios probatorios es valorada por los jueces?	Si cuando el agraviado realiza el reconocimiento individual al imputado	Si cuando el imputado está ausente en el proceso judicial y es reconocido fotográficamente el imputado	No cuando el agraviado (a) recuerda o no reconoce individualmente al imputado.	No cuando el agraviado (a) no precisa o reconoce fotográficamente al imputado.	No cuando el testigo no reconoce o no recuerda a la los imputados del delito de violación, conllevando a la duda frente al imputado.	La mayoría de los entrevistados coinciden cuando la víctima o testigo no recuerdan o reconocen no es valorado por el juez.	El otro grupo de entrevistados coinciden que si existe el reconocimiento el juez valorara los medios probatorios.	Se observa que la mayoría de los entrevistados señalan es un medio probatorio de carácter personal, donde la víctima o testigos tiene que reconocer a sus agresores.

7.- ¿En su opinión el indicio ofrecido como medio de prueba por el abogado litigante el juez puede valorarlo, tener por cierto y probado un hecho para condenar al imputado?	Si cuando está debidamente acreditado.	No porque no estaban debidamente corroborados los medios probatorios ofrecido.	No porque los hechos plenamente no están debidamente probados.	No debido a que las pruebas presentadas por los abogados litigantes no producen la certeza necesaria para sentenciar.	No porque existe contradicción en la declaración de la víctima en el proceso judicial.	La mayoría de los entrevistados coinciden que cuando no está corroborados, probado los indicios no son valorados los medios probatorios.	Otro de los entrevistados en su minoría precisa que si los medios probatorios se tienen por cierto si están debidamente acreditados.	La mayoría considera que si no está debidamente corroborado el indicio el juez no puede valorarlo o tenerlo por cierto, sin embargo en su minoría precisa que debe estar debidamente acreditado para condenar al imputado.
8.- ¿Considera Ud. que la sola alegación del imputado su presunción de inocencia sin medios probatorios ofrecidos el juez al sentencia puede absolver o condenar al imputado?	Si se puede condenar a un imputado cuando sean probados los hechos y circunstancias que lo conllevaron a cometer el delito.	Si se puede absolver al inculcado cuando existe insuficiencia probatoria.	Si se puede absolver al acusado cuando existen duda razonable que el acusado haya cometido el delito que se le imputa.	No se puede condenar a un imputado por supuestos hechos o presunciones de cometer un delito.	No se puede condenar al imputado sino se descubre la verdad de los hechos incriminados de un delito.	La mayoría de los entrevistados coinciden si están probados los hechos o existe duda se aplica el principio de inocencia se absuelve al imputado.	Se aprecia de los entrevistados que si ni están acreditados o probados los hechos no se puede condenar al imputado.	La mayoría de los entrevistados consideran que si está probado la inocencia del imputado se le absolverá caso contrario si se encuentra acreditada la culpabilidad será condenado.
9.- ¿En su opinión cuando la víctima es privada de su libertad sexual en el delito de violación sexual siempre sufre daños físicos y psicológicos?	Si cuando se le obliga a tener a la víctima acceso carnal contra su voluntad.	Si cuando se le priva a la víctima de su libertad sexual para obligarla tener acceso anal sin su consentimiento.	Si cuando la privación de su libertad sexual y violación se da a mano armada y con participación de dos o más sujetos.	Si cuando se le obliga a la víctima a introducirse a la víctima a consentimiento introducirse por la vagina o bucal con grave amenaza.	No cuando la víctima da su consentimiento no se configura la violencia o agresión.	La mayoría de los entrevistados coinciden que la toda persona víctima del delito de violación sexual siempre es víctima de maltrato físico y psicológico de parte del imputado	La minoría del entrevistado sustenta que si la víctima da su consentimiento en el delito de violación sexual no se configura el maltrato físico y psicológico en la víctima.	Los entrevistados en su mayoría sufren agresión física y psicológica en el delito de violación sexual, mientras que otro de los entrevistados indican que si la víctima da su consentimiento no recibe agresión física.

10. ¿Considera Ud. sin violencia o grave amenaza en el delito de violación sexual se puede condenar al imputado?	Si cuando el imputado no prueba lo contrario de la denuncia de la víctima.	No por la falta de suficientes elementos de convicción conllevando que no se pruebe los hechos de la violación sexual	No porque la víctima dio su consentimiento para tener acceso carnal con el acusado.	No el imputado probó que nunca ejerció grave amenaza contra la víctima.	No cuando el acusado no obliga a la víctima a tener acceso carnal por vía vaginal.	La mayoría de los entrevistados consideran que no se da la grave amenaza cuando la víctima da su consentimiento en el delito de violación sexual.	La minoría expresan que la agresión o violencia tiene que demostrarse para que se le considere culpable del delito de violación sexual.	La mayoría de los entrevistados coinciden que no se da el delito de violación sexual cuando la víctima da su consentimiento, generando que en primero sea absuelto y en el segundo sea condenado.
11.- ¿Considera Ud. el acceso carnal sufrido por la víctima por vía vaginal en el delito de violación sexual no acreditado excluye de responsabilidad penal al imputado?	Si por falta de pruebas o insuficiencia probatoria	Si nunca amenazo u obligo a tener acceso anal a la víctima contra su voluntad.	Si nunca se ejerció la violencia sobre la víctima para tener el acceso carnal vía anal o bucal.	Si nunca llego el acusado a obligarla a tener acceso carnal vía bucal a la víctima contra su voluntad.	No puede ser excluido de la responsabilidad penal el imputado si tuvo acceso carnal vía vaginal con la víctima.	La mayoría de los entrevistados consideran si hay pruebas suficientes no hay responsabilidad del imputado en el delito de violación sexual.	La minoría de los entrevistados consideran si hubo acceso carnal con la víctima no se le puede excluir de responsabilidad al imputado.	La mayoría de los entrevistados consideran si se ejerce la violencia sobre la víctima si está acreditado la responsabilidad penal del imputado, caso contrario no existe la responsabilidad penal.
12. ¿En su opinión el realizar acto análogo o sexual sin penetración por el conducto anal en el delito de violación sexual crea convicción para sentenciar al imputado?	No porque el acusado nunca obligo a la víctima a tener acceso carnal.	No porque el resultado del informe médico legal practicado en la víctima indica no hubo defloración.	No porque el juez no puede sentenciar al acusado sino existe suficientes elementos de convicción que el acusado penetro a la víctima.	No porque el acusado sufría la retardo mental lo que hace que no pudo penetrar a la víctima por el conducto anal y mucho menos violarla.	Si el inculcado obligo a la víctima para penetrarla y hacerla sufrir el acceso carnal vía anal contra su voluntad.	La mayoría de los entrevistados consideran que debe ser acreditado, probado que el imputado obligo asexual vía anal la víctima para si estaría acreditado su responsabilidad y será sentenciado.	La minoría considera si el imputado obliga a la víctima para realizar el acto asexual vía anal su responsabilidad y será sentenciado.	La mayoría de los entrevistados concluyen el imputado no obliga a la víctima a realizar el acto sexual no hay responsabilidad penal caso contrario si se la obliga a la víctima a realizar el acto sexual si será sentenciado-

13. ¿Considera Ud. que el acto de introducir objetos o partes del cuerpo por vía anal a la víctima del delito de violación sexual es un acto justificable penalmente?	No porque dicho acto que se ejerce sobre la víctima es contra su voluntad.	No es justificable porque se hace sufrir a la víctima con grave amenaza al introducir objetos por la vía anal.	Si por que la víctima dio su consentimiento para que le introduzca el acusado por vía anal.	No es justificable porque a la víctima cuatro sujetos le introdujeron vía anal causándole un trauma psicológico.	No es justificable porque el inculpado tenía conocimiento que la víctima sufría de retardo mental se aprovechó para introducirle objetos por la vía anal y después violarla.	La mayoría de los entrevistados coinciden no es justificable el introducir objetos en parte del cuerpo de la víctima toda vez que se estaría atentando contra su indemnidad sexual de la víctima.	La minoría de los entrevistados consideran que si hay consentimiento de la víctima si es justificable la acción del imputado.	La mayoría de los entrevistados consideran que no es justificable si no existe el consentimiento de la víctima para que el imputado realice la introducción de objetos en su cuerpo, caso contrario si hay consentimiento de la víctima es justificable.
---	--	--	---	--	--	---	---	--

TEMA: MATRIZ DE CONSISTENCIA																								
TITULO: VALORACIÓN DE LOS MEDIOS PROBATORIOS EN RELACIÓN CON EL DELITO DE VIOLACIÓN SEXUAL ARTÍCULO 170° DEL CÓDIGO PENAL, DISTRITO JUDICIAL LIMA, 2016.																								
LINEA DE INVESTIGACION: Derecho																								
Problemas	Objetivos	Hipótesis	Dimensiones e indicadores																					
<p>Problema general</p> <p>¿Cuál es la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?</p>	<p>Objetivo general</p> <p>Determinar la relación de la valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.</p>	<p>Hipótesis general</p> <p>Existe relación significativa entre los valoración de los medios probatorios con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016</p>	<p>Variable 1: Valoración de los medios probatorios</p> <table><tr><th>Dimensiones</th><th>Indicadores</th><th>Ítems</th></tr><tr><td rowspan="6">MEDIOS DE PRUEBA</td><td>. Confesión</td><td>1</td></tr><tr><td>. Testimonio</td><td>2</td></tr><tr><td>. Pericia</td><td>3</td></tr><tr><td>. Prueba documental</td><td>4</td></tr><tr><td>. Inspección judicial</td><td>5</td></tr><tr><td>. Reconocimiento</td><td>6</td></tr><tr><td rowspan="2">PRUEBA INDICIARIA</td><td>. Indicio</td><td>7</td></tr><tr><td>. Presunción</td><td>8</td></tr></table>	Dimensiones	Indicadores	Ítems	MEDIOS DE PRUEBA	. Confesión	1	. Testimonio	2	. Pericia	3	. Prueba documental	4	. Inspección judicial	5	. Reconocimiento	6	PRUEBA INDICIARIA	. Indicio	7	. Presunción	8
Dimensiones	Indicadores	Ítems																						
MEDIOS DE PRUEBA	. Confesión	1																						
	. Testimonio	2																						
	. Pericia	3																						
	. Prueba documental	4																						
	. Inspección judicial	5																						
	. Reconocimiento	6																						
PRUEBA INDICIARIA	. Indicio	7																						
	. Presunción	8																						
<p>Problemas específicas</p> <p>¿Cuál es la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?</p>	<p>Objetivos específicos</p> <p>Determinar la relación de la valoración de los medios de prueba con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.</p>	<p>Hipótesis específicos</p> <p>Existe relación significativa entre las pruebas objetivas con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016</p>	<p>Fuente: César San Martin, J.(2015) Derecho Procesal Penal.</p> <p>Variable 2: Delito de violación sexual</p> <table><tr><th>Dimensiones</th><th>Indicadores</th><th>Ítems</th></tr><tr><td rowspan="2">BIEN JURIDICO</td><td>. Libertad sexual</td><td>9</td></tr><tr><td>. Violencia o amenaza</td><td>10</td></tr><tr><td rowspan="4">MEDIOS DELICTIVOS</td><td>. Acceso carnal por vía vaginal o bucal</td><td>11</td></tr><tr><td>. Acto análogos</td><td>12</td></tr><tr><td>. Introducir objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías</td><td>13</td></tr><tr><td></td><td></td><td></td></tr></table>	Dimensiones	Indicadores	Ítems	BIEN JURIDICO	. Libertad sexual	9	. Violencia o amenaza	10	MEDIOS DELICTIVOS	. Acceso carnal por vía vaginal o bucal	11	. Acto análogos	12	. Introducir objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías	13						
Dimensiones	Indicadores	Ítems																						
BIEN JURIDICO	. Libertad sexual	9																						
	. Violencia o amenaza	10																						
MEDIOS DELICTIVOS	. Acceso carnal por vía vaginal o bucal	11																						
	. Acto análogos	12																						
	. Introducir objetos o partes del cuerpo por alguna de las dos primeras vías	13																						
<p>¿Cuál es la relación de la valoración de la prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016?</p>	<p>Determinar la relación de la valoración de La prueba indiciaria con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016.</p>	<p>Existe relación significativa entre las pruebas subjetivas con el delito de violación sexual artículo 170° del código penal, distrito judicial lima, 2016</p>	<p>Fuente: Jorge Luis Salas Arenas (2013) Indemnidad sexual.</p>																					

**PLENO JURISDICCIONAL DE LAS SALAS PENALES PERMANENTE Y
TRANSITORIA DE LA CORTE SUPREMA DE JUSTICIA**

ACUERDO PLENARIO N° 2-2005/CJ-116.

CONCORDANCIA JURISPRUDENCIAL

ART. 116° TUO LOPJ

**ASUNTO: REQUISITOS DE LA SINDICACIÓN
DE COACUSADO, TESTIGO O AGRAVIADO**

Lima, treinta de septiembre de dos mil cinco.-

Los Vocales de lo Penal, integrantes de las Salas Penales Permanente y Transitoria de la Corte Suprema de Justicia de la República, reunidas en Pleno Jurisdiccional, de conformidad con lo dispuesto por el artículo 116° del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial, ha pronunciado el siguiente

ACUERDO PLENARIO

I. ANTECEDENTES.

1. Las Salas Penales Permanente y Transitoria de la Corte Suprema de Justicia de la República, con la autorización del Consejo Ejecutivo del Poder Judicial, acordaron realizar un Pleno Jurisdiccional de los Vocales de lo Penal, a fin de dar cumplimiento a lo dispuesto por los artículos 301°-A del Código de Procedimientos Penales, introducido por el Decreto Legislativo número 959, y 22° y 116° del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial.

2. Para estos efectos –sin perjuicio de las Ejecutorias que por imperio de la primera norma invocada deben ser objeto de sendas Sentencias Plenarias, cuyo examen, deliberación y votación será materia de dos decisiones específicas- con carácter preparatorio, se delimitó el ámbito de las Ejecutorias Supremas que correspondían analizar y se aprobó revisar las decisiones dictadas en el primer

semestre del presente año. A continuación, el Equipo de Trabajo designado al efecto, bajo la coordinación del Señor San Martín Castro, presentó a cada Sala un conjunto de Ejecutorias que podían cumplir ese cometido. Cada Sala de este Supremo Tribunal, en sesiones preliminares, resolvieron presentar al Pleno las Ejecutorias que estimaron procedentes.

3. En el presente caso, el Pleno decidió tomar como referencia las Ejecutorias Supremas que analizan el valor de las sindicaciones de coimputados, testigos y agraviados, a los efectos de tener por enervada la presunción de inocencia de los imputados que son señalados como autores del delito y justificar la declaración de judicial de culpabilidad.

4. En tal virtud, se resolvió invocar el artículo 116° del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial que, en esencia, faculta a las Salas Especializadas del Poder Judicial dictar Acuerdos Plenarios con la finalidad de concordar jurisprudencia de su especialidad. Dada la complejidad y amplitud del tema abordado, que rebasa los aspectos tratados en las Ejecutorias Supremas analizadas, se decidió redactar un Acuerdo Plenario incorporando los fundamentos jurídicos correspondientes necesarios para configurar una doctrina legal y disponer su carácter de precedente vinculante.

5. La deliberación y votación se realizó el día de la fecha. Como resultado del debate y en virtud de la votación efectuada, por unanimidad, se emitió el presente Acuerdo Plenario. Se designaron como ponentes a los Señores San Martín Castro y Lecaros Cornejo, quienes expresan el parecer del Pleno.

II. FUNDAMENTOS JURÍDICOS.

6. Dos son las normas que rigen los fundamentos y criterios de valoración de la prueba penal. En primer lugar, el artículo 2°, numeral 24, literal d), de la Constitución, que consagra la presunción de inocencia; y, en segundo lugar, el artículo 283° del Código de Procedimientos Penales, que dispone que los hechos y las pruebas que los abonen serán apreciados por los jueces con criterio de conciencia. Ambas deben ser aplicadas, bajo la preeminencia del derecho a la

presunción de inocencia. Si bien el Juez o la Sala sentenciadora son soberanos en la apreciación de la prueba, ésta no puede llevarse a cabo sin limitación alguna, sino que sobre la base de una actividad probatoria concreta – nadie puede ser condenado sin pruebas y que éstas sean de cargo-, jurídicamente correcta –las pruebas han de ser practicadas con todas y cada una de las garantías que le son propias y legalmente exigibles-, se ha de llevar a cabo con arreglo a las normas de la lógica, máximas de la experiencia –determinadas desde parámetros objetivos- o de la sana crítica, razonándola debidamente.

7. La libre apreciación razonada de la prueba, que es el sustento del artículo 283° del Código de Procedimientos Penales, reconoce al juez la potestad de otorgar él mismo el valor correspondiente a las pruebas, sin directivas legales que lo predeterminen. Desde esa perspectiva es de afirmar que el derecho a la presunción de inocencia exige sobre el particular que las pruebas de cargo, que justifiquen una condena, además deben ser suficientes. El canon de suficiencia de la prueba –de la idoneidad de la prueba de cargo para fundamentar la incriminación del imputado-, sobre la base de la apreciación lógica realizada por el juez, en casos particularmente sensibles referidos a las declaraciones de los coimputados y de los agraviados –en los que por la posición especial de dichos sujetos en el proceso, por su relación con el objeto del proceso: el hecho punible-, debe cumplirse a partir de la configuración razonable de determinadas reglas o criterios de valoración, que es del caso enunciar para asegurar la vigencia de las garantías de un proceso penal constitucionalmente configurado. Se trata, en suma, de criterios que permitan trasladar las exigencias de racionalidad a la ponderación de la prueba por el órgano jurisdiccional en un caso concreto.

8. Cuando declara un coimputado sobre un hecho de otro coimputado, y que a la vez se trata de hechos propios ya que ellos mismos los han cometido conjuntamente, por lo que su condición no es asimilable a la del testigo, aún cuando es de reconocer que tal testimonio puede ser utilizado para formar la convicción judicial –no existe por ese hecho descalificación procedimental-, corresponde valorar varias circunstancias, que se erigen en criterios de credibilidad -no de mera legalidad-, y que apuntan a determinar si existen datos relevantes que las desnaturalizan situaciones que explicarían que el coimputado

pudiese mentir. Las cautelas que ha de tomarse en cuenta resultan del hecho que el coimputado no tiene obligación de decir la verdad, no se le toma juramento y declara sin el riesgo de ser sancionado, sin la amenaza de las penas que incriminan el falso testimonio.

9. Las circunstancias que han de valorarse son las siguientes:

- a) Desde la perspectiva subjetiva, ha de analizarse la personalidad del coimputado, en especial sus relaciones con el afectado por su testimonio. También es del caso examinar las posibles motivaciones de su delación, que éstas no sean turbias o espurias: venganza, odio, revanchismo, deseo de obtener beneficios de cualquier tipo, incluso judiciales, que por su entidad están en condiciones de restarle fuerte dosis de credibilidad. Asimismo, se tendrá del cuidado de advertir si la finalidad de la declaración no sea, a su vez, exculpatoria de la propia responsabilidad.
- b) Desde la perspectiva objetiva, se requiere que el relato incriminador esté mínimamente corroborado por otras acreditaciones indiciarias en contra del sindicado que incorporen algún hecho, dato o circunstancia externa, aún de carácter periférico, que consolide su contenido incriminador.
- c) Asimismo, debe observarse la coherencia y solidez del relato del coimputado; y, de ser el caso, aunque sin el carácter de una regla que no admita matizaciones, la persistencia de sus afirmaciones en el curso del proceso. El cambio de versión del coimputado no necesariamente la inhabilita para su apreciación judicial, y en la medida en que el conjunto de las declaraciones del mismo coimputado se hayan sometido a debate y análisis, el juzgador puede optar por la que considere adecuada.

10. Tratándose de las declaraciones de un agraviado, aún cuando sea el único testigo de los hechos, al no regir el antiguo principio jurídico *testis unus testis nullus*, tiene entidad para ser considerada prueba válida de cargo y, por ende, virtualidad procesal para enervar la presunción de inocencia del imputado, siempre y cuando no se adviertan razones objetivas que invaliden sus afirmaciones. Las garantías de certeza serían las siguientes:

- a) Ausencia de incredulidad subjetiva. Es decir, que no existan relaciones entre agraviado e imputado basadas en el odio, resentimientos, enemistad u otras que puedan incidir en la parcialidad de la deposición, que por ende le nieguen aptitud para generar certeza.
- b) Verosimilitud, que no sólo incide en la coherencia y solidez de la propia declaración, sino que debe estar rodeada de ciertas corroboraciones periféricas, de carácter objetivo que le doten de aptitud probatoria.
- c) Persistencia en la incriminación, con las matizaciones que se señalan en el literal c) del párrafo anterior.

11. Los requisitos expuestos, como se ha anotado, deben apreciarse con el rigor que corresponde. Se trata, sin duda, de una cuestión valorativa que incumbe al órgano jurisdiccional. Corresponde al Juez o Sala Penal analizarlos ponderadamente, sin que se trate de reglas rígidas sin posibilidad de matizar o adaptar al caso concreto.

III. DECISIÓN.

12. En atención a lo expuesto, las Salas Penales Permanente y Transitoria de la Corte Suprema de Justicia de la República, reunidas en Pleno Jurisdiccional, y de conformidad con lo dispuesto por el artículo 116° del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial; por unanimidad;

ACORDÓ:

13. ESTABLECER como reglas de valoración de las declaraciones de coimputados y agraviados –testigos víctimas- las que se describen en los párrafos 9° y 10 del presente Acuerdo Plenario. En consecuencia, dichos párrafos, con las prevenciones señaladas en el párrafo 11°, constituyen precedentes vinculantes.

14. PRECISAR que los principios jurisprudenciales antes mencionados deber ser invocados por los Magistrados de todas las instancias judiciales, sin

perjuicio de la excepción que estipula el segundo párrafo del artículo 22° del Texto Único Ordenado de la Ley Orgánica del Poder Judicial.

15. PUBLICAR este Acuerdo Plenario en el Diario Oficial “El Peruano”. Hágase saber.-

SS.

SIVINA HURTADO

GONZÁLES CAMPOS

SAN MARTÍN CASTRO

PALACIOS VILLAR

LECAROS CORNEJO

BALCAZAR ZELADA

MOLINA ORDÓÑEZ

BARRIENTOS PEÑA

VEGA VEGA

PRINCIPE TRUJILLO



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

SENTENCIA DE CASACIÓN – DOCTRINA JURISPRUDENCIAL

RECONDUCCIÓN DEL DELITO DE ABUSO SEXUAL NO CONSENTIDO COMETIDO CONTRA ADOLESCENTE MAYOR DE 14 Y MENOR DE 18 AÑOS DE EDAD, DEL ARTÍCULO 173°.3. AL ARTÍCULO 170° DEL CÓDIGO PENAL.

Lima, diez de julio de dos mil doce.-

VISTOS; en audiencia privada; el recurso de casación concedido *"para el desarrollo de la doctrina jurisprudencial por la causal prevista en el inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal a efectos de establecer si la conducta ilícita de violación sexual de mayor de catorce años y menor de dieciocho años de edad -realizados mediante violencia física o amenaza- previsto en el inciso tres del artículo ciento setenta y tres del Código Penal debe ser reconducida al artículo ciento setenta del Código Penal (Ley mas favorable al reo) en atención a la doctrina jurisprudencial establecida en el Acuerdo Plenario número cuatro - dos mil ocho/CJ - ciento dieciséis, de dieciocho de julio de dos mil cinco"* a la defensa técnica del encausado don Elías Samuel García Briceño; emitiéndose la decisión bajo la ponencia del señor Juez Supremo Salas Arenas.

PRIMERO: DECISIÓN CUESTIONADA.

Lo es la sentencia de vista de trece de enero de dos mil once -obrante en los folios doscientos cuarenta y cuatro a doscientos cincuenta y dos-, que confirmó la sentencia de primera instancia de veinticinco de junio de dos mil diez -obrante en los folios noventa y cuatro a ciento veintinueve-, que lo condenó como autor del delito contra la libertad, en la modalidad de violación sexual de menor de edad, en agravio de la menor de quince años de edad identificada con las iniciales J.G.R.C., imponiéndole veinticinco años de pena privativa de libertad, con lo demás que contiene.



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

SEGUNDO: DEL ITINERARIO DE LA CAUSA EN PRIMERA INSTANCIA.

2.1.- El encausado García Briceño fue procesado penalmente con arreglo al nuevo Código Procesal Penal. El señor Fiscal Provincial mediante requerimiento de dieciocho de febrero de dos mil diez -de los folios uno a trece- formuló acusación en su contra por el delito contra la libertad sexual -violación sexual de menor de edad, **previsto en el inciso tercero del artículo ciento setenta y tres del Código Penal**, en agravio de la menor identificada con las iniciales J.G.R.C.

2.2.- Se llevó a cabo por el señor Juez de Investigación Preparatoria la audiencia de control de la acusación -conforme se advierte del acta obrante en los folios dos a cuatro-. El auto de citación a juicio fue expedido por el Juzgado Penal Colegiado correspondiente al veintinueve de marzo de dos mil diez -obrando en los folios siete a diez del cuaderno de debate-.

2.3.- Seguido el juicio de primera instancia -como se advierte de las actas de los folios setenta y siete, ochenta y uno, ochenta y nueve y noventa- el Juzgado Penal Colegiado dictó la sentencia de veinticinco de junio de dos mil diez -conforme se advierte de los folios noventa y cuatro a ciento veintinueve- que condenó a don Elías Samuel García Briceño por delito contra la libertad -violación de la libertad sexual de menor de quince años de edad, en agravio de la menor identificada con las iniciales J.G.R.C. a veinticinco años de pena privativa de libertad.

2.4.- El señor abogado defensor del encausado García Briceño interpuso recurso de apelación mediante escrito de los folios ciento sesenta y seis a ciento setenta y tres. Este recurso fue concedido mediante auto de uno de julio de dos mil diez de los folios ciento treinta y ocho y ciento treinta y nueve.



**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD**

TERCERO: DEL TRÁMITE RECURSAL EN SEGUNDA INSTANCIA.

3.1.- Culminada la fase de traslado de la impugnación la Primera Sala Superior Penal "de Apelaciones" de la Corte Superior de Justicia de La Libertad, emplazó a las partes a fin de que concurrieran a la audiencia de apelación de sentencia y se realizó el seis de enero de dos mil once - conforme aparece del folio doscientos treinta y nueve-, cumpliendo el Tribunal de Apelación con emitir y leer en audiencia privada la sentencia de apelación de trece de enero de dos mil once de los folios doscientos cuarenta y cuatro a doscientos cincuenta y dos.

3.2.- La sentencia de vista recurrida en casación confirmó la de primera instancia que lo condenó como autor del delito indicado con la sanción de veinticinco años de pena privativa de libertad; con lo demás que contiene.

CUARTO: DEL TRÁMITE DEL RECURSO DE CASACIÓN PLANTEADO POR LA DEFENSA TÉCNICA DEL PROCESADO.

4.1.- Leída la sentencia de vista, la defensa técnica del encausado formuló recurso de casación correspondiente mediante escrito de los folios doscientos cincuenta y seis a doscientos sesenta y siete.

4.2.- Concedido el recurso por auto de veintiséis de enero de dos mil once de los folios doscientos sesenta y ocho y doscientos sesenta y nueve, se elevó la causa a este Supremo Tribunal el tres de marzo de dos mil once.

4.3.- Cumplido el trámite de traslado a los sujetos procesales por el plazo de diez días, ésta Suprema Sala Penal mediante Ejecutoria de veinte de septiembre de dos mil once -obrante en los folios veinte a treinta y cuatro -del



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

cuadernillo formado en esta Instancia-, en uso de su facultad de corrección, admitió el trámite del recurso por el motivo previsto en el inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal.

4.4.- Se realizó la audiencia conforme se aprecia del folio cuarenta y siete quedando la causa expedita para emitir decisión.

4.5.- Deliberada la causa en secreto y votada en la fecha, ésta Suprema Sala Penal cumple con emitir la presente sentencia, cuya lectura en audiencia privada – con las partes que asistan – se realizará por la Secretaría de la Sala el veintitrés de julio del año en curso a las ocho horas con treinta minutos de la mañana.

CONSIDERANDO

PRIMERO: SUSTENTO NORMATIVO.

1.1.- El inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal, en cuanto refiere que: ***"Si la sentencia o auto importe una indebida aplicación, una errónea interpretación o una falta de aplicación de la Ley penal o de otras normas jurídicas"***.

1.2.- El primer párrafo del artículo ciento setenta y tres inciso tercero del Código Penal que regula el delito de violación sexual de menor de edad cuando la víctima tiene entre catorce años de edad y menos de dieciocho, la pena será no menor de veinticinco ni mayor de treinta años.

1.3.- El primer párrafo del artículo ciento setenta de la citada norma penal sustantiva, relativo al delito de violación sexual realizado con



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

cuadernillo formado en esta Instancia-, en uso de su facultad de corrección, admitió el trámite del recurso por el motivo previsto en el inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal.

4.4.- Se realizó la audiencia conforme se aprecia del folio cuarenta y siete quedando la causa expedita para emitir decisión.

4.5.- Deliberada la causa en secreto y votada en la fecha, ésta Suprema Sala Penal cumple con emitir la presente sentencia, cuya lectura en audiencia privada – con las partes que asistan – se realizará por la Secretaría de la Sala el veintitrés de julio del año en curso a las ocho horas con treinta minutos de la mañana.

CONSIDERANDO

PRIMERO: SUSTENTO NORMATIVO.

1.1.- El inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal, en cuanto refiere que: ***"Si la sentencia o auto importe una indebida aplicación, una errónea interpretación o una falta de aplicación de la Ley penal o de otras normas jurídicas"***.

1.2.- El primer párrafo del artículo ciento setenta y tres inciso tercero del Código Penal que regula *el delito de violación sexual de menor de edad cuando la víctima tiene entre catorce años de edad y menos de dieciocho, la pena será no menor de veinticinco ni mayor de treinta años.*

1.3.- El primer párrafo del artículo ciento setenta de la citada norma penal sustantiva, relativo al *delito de violación sexual realizado con*



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

asunto que lo motiva, se señalará día y hora para la vista de la causa, con citación del Ministerio Público y, en su caso, de la Defensoría del Pueblo. Rige, en lo pertinente, lo dispuesto en el numeral anterior".

1.5.- El Acuerdo Plenario número cuatro – dos mil ocho/ CJ – ciento dieciséis, con carácter vinculante, referida a los adolescentes mayores de catorce y menores de dieciocho años de edad tienen capacidad de mantener relaciones sexuales voluntariamente (al igual que una persona mayor de dieciocho años de edad)".

1.6.- El inciso once del artículo ciento treinta y nueve de la Constitución Política del Perú, respecto a los principios de la función jurisdiccional.

1.7.- La sentencia del Tribunal Constitucional, EXP. N.º 00286-2008-PHC/TC -Ayacucho- de 6 de febrero del 2009, en que se resaltó que: **"Una reconducción del hecho delictivo al tipo penal, (...) no puede ser entendida como una nueva persecución punitiva, de modo que no se ha producido la afectación del principio constitucional del debido proceso"**.

1.8.- La sentencia del Tribunal Constitucional, Exp. N° 010-2002-AI/TC/ Fundamentos jurídicos 197 y 199, de cuatro de enero de dos mil tres, relativo al principio de Proporcionalidad en su vinculación con el Estado de Derecho comporta exigencias de justicia material: «En la medida que el principio de proporcionalidad se deriva de la cláusula del Estado de Derecho, el no sólo comporta una garantía de seguridad jurídica, sino también concretas exigencias de justicia material. Es decir, impone al legislador que al momento de establecer las penas, ellas obedezcan a una justa y adecuada proporción entre el delito cometido y la pena que



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

se vaya a imponer. Este principio en el plano legislativo, se encuentra en el artículo VII del Título Preliminar del Código Penal.(...) Corresponde al ámbito del legislador, al momento de determinar las penas, evaluar factores tales como la gravedad del comportamiento o la percepción social relativa a la adecuación entre delito y pena. Al Tribunal Constitucional, en cambio, le corresponde indagar si los bienes o intereses que se trata de proteger son de naturaleza constitucional y por tanto, son socialmente relevantes; asimismo, evaluar si la medida es idónea y necesaria para alcanzar los fines de protección que se persiguen, por no existir otras penas menos aflictivas de la libertad y, finalmente, juzgar si existe un desequilibrio manifiesto, esto es, excesivo o irrazonable entre la sanción y la finalidad de la norma».¹

1.9.- La Ejecutoria Suprema del 20/5/2004, R. N. N° 215-2004 PUNO; en cuanto a la graduación de la pena conforme a los principios de proporcionalidad y racionalidad: «Corresponde graduar la pena impuesta en atención al principio de proporcionalidad y racionalidad de la pena, previsto en el artículo VIII del Título Preliminar del Código Penal, considerándose además sus fines preventivos, protectores y resocializadores, los cuales deben ir en consonancia con los indicadores y circunstancias a que se contraen los artículos 45° y 46° del Código acotado. En ese contexto analizados los actuados se desprende que el encausado carece de antecedentes penales, no se ha acreditado violencia física ni la utilización de armas al momento de la consumación del delito, escaso nivel cultural y los factores sociológicos que en cierto

¹ En *Jurisprudencia penal*, Tomo I, Trujillo, Editora Normas legales, 2003 p. 532.



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

modo condicionaron su conducta delictiva, resultando procedente efectuar la rebaja prudencial de la pena impuesta». ²

1.10.- El recurso de nulidad de la Ejecutoria Suprema N° 1700-2010 – LIMA, señala que: “[...] atendiendo que el inciso tercero del artículo ciento setenta y tres del Código Penal protege al sujeto pasivo que tiene entre catorce años de edad y menos de dieciocho, es evidente que por la edad de la agraviada –quince años de edad– la conducta del encausado se encontraba inmersa dentro del ámbito de protección al que se refiere el artículo ciento setenta, inciso uno del Código Penal, que protege la libertad sexual de la agraviada coactada y anulada por el ilícito accionar del encausado; que siendo así esta norma resulta aplicable al recurrente”³, igualmente en las Ejecutorias Supremas: R.N. N° 988-11-HUÁNUCO (12 de abril 2012), RN N°1770-11-CUSCO (21 de junio 2012) R.N. N°854-11-ANCASH (03 de abril 2011), R.N. N°1329-10 AREQUIPA (09 noviembre 2010).⁴

SEGUNDO: DE LOS FUNDAMENTOS EXPUESTOS EN EL AUTO DE CALIFICACIÓN QUE CONCEDIÓ EL RECURSO DE CASACIÓN.

Se señaló en el sexto fundamento del auto de calificación que: “que sin embargo, este Supremo Tribunal, considera que en el presente caso existe interés casacional para el desarrollo de la doctrina jurisprudencial

² Castillo Alva, José Luis. *Jurisprudencia penal 1, sentencia de la Corte Suprema de Justicia de la República*, Lima, Grilley, 2006, p. 232.

³ Conforme se aprecia del séptimo fundamento de la Ejecutoria Suprema N° 1700-2010 – LIMA, de 03 de mayo de 2011.

⁴ En este punto el Juez Supremo Ponente, se aparta del criterio resolutivo plasmado en el voto singular de la Ejecutoria Suprema emitida en el recurso de nulidad N°1222-2011. Apartamiento que por lo demás resulta producto de un consenso alcanzado vía Acuerdo Plenario sobre la materia. *



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

por la causal prevista en el inciso tres del artículo cuatrocientos veintinueve del Código Procesal Penal a efectos de establecer si la conducta ilícita de violación sexual de mayor de catorce años y menor de dieciocho de años de edad -realizados mediante violencia física o amenaza- previsto en el inciso tres del artículo ciento setenta y tres del Código Penal, debe ser reconducida al artículo ciento setenta del Código Penal (Ley Penal mas favorable al reo) en atención a la doctrina jurisprudencial establecida en el Acuerdo Plenario número cuatro - dos mil ocho/CJ-ciento dieciséis, de dieciocho de julio de dos mil ocho, emitido por las Salas Penales Permanente y Transitoria, referida a los adolescentes mayores de catorce y menores de dieciocho años de edad tienen capacidad de mantener relaciones sexuales voluntariamente al igual que una persona mayor de dieciocho años de edad".

TERCERO: ANÁLISIS JURÍDICO FÁCTICO.

3.1.- Está fuera de discusión la culpabilidad y responsabilidad penal del encausado en el hecho punible por haber violado sexualmente a la menor ya referida mediando violencia, por medio de la fuerza conforme se colige del certificado médico legal del folio cincuenta y uno -que concluyó: **"lesiones traumáticas externas recientes de origen contuso, himen con signos de desfloración reciente, lesiones recientes en genitales externos y ano conservado"**- hecho que se consumó cuando la víctima tenía más de quince años de edad, habiéndose encuadrado dicha conducta, tanto en la acusación fiscal y en las sentencias condenatorias, en el primer párrafo del inciso tres del artículo ciento setenta y tres del Código Penal -modificado por la ley número veintiocho mil setecientos cuatro-.



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

3.2.- En el auto de calificación de veinte de septiembre del dos mil once, se subraya como interés casacional, la necesidad de establecer si la conducta ilícita de violación sexual de mayor de catorce y menor de dieciocho años de edad – realizados mediante violencia física o amenaza –, prevista en el inciso tres del artículo ciento setenta y tres del Código Penal, debe ser reconducida al artículo ciento setenta del Código Penal (Ley Penal más favorable al reo); en atención a la doctrina jurisprudencial establecida, unitaria y pacíficamente acepta que a partir de los catorce años de edad opera el consentimiento en materia sexual, jurisprudencia cuyo denominador común excluye de responsabilidad penal cuando mediara consentimiento de la víctima.

3.3.- Este criterio se sustenta en la idea básica y determinante de que en los delitos de agresión sexual, al hablar de indemnidad o intangibilidad sexual, nos referimos específicamente a la preservación de la sexualidad de una persona cuando no ésta en condiciones de decidir sobre su libertad en tal ámbito, considerando en tal condición nuestro ordenamiento jurídico- bajo el criterio de interpretación sistemático- a las personas menores de catorce años. En ese caso el ejercicio de la sexualidad con dichas personas se prohíbe en la medida en que pueda afectar al desarrollo de su personalidad y producir alteraciones importantes que incidan en su vida o equilibrio psíquico de cara al futuro, por lo tanto, cualquier consentimiento del incapaz carece de validez, configurándose una presunción iuris et de iure de la ausencia de avenimiento válido; mientras que, cuando la edad supera los catorce años, el asunto se concreta a la protección de la libertad sexual, esto es, la capacidad legalmente reconocida que tiene una persona para auto determinar lo que estime en tal ámbito, toda vez que, es la expresión cardinal de 'la libertad personal vinculada de manera directa con el



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

principio ético y jurídico del respeto de la dignidad de la persona humana; todo ello conforme se explico y desarrolló en el Acuerdo Plenario número cero cuatro guión dos mil ocho oblicua CJ guión ciento dieciséis⁵.

3.4.- El Supremo Tribunal consideró que dicho dispositivo legal era contradictorio con algunas disposiciones del Código Civil y también con otras normas que configuran el propio Código Penal integrante del denominado derecho penal sexual. Partiendo de los fundamentos jurídicos del Acuerdo Plenario número cuatro – dos mil ocho / CJ - ciento dieciséis, de dieciocho de julio de dos mil ocho, emitido por las Salas Penales Permanente, Transitoria y Especial de la Corte Suprema de Justicia de la República, en que se estableció que el Estado tiene el deber de criminalizar conductas asociadas a la vulneración de la indemnidad sexual, que en el caso peruano acontece cuando el sujeto pasivo del delito cuenta con menos de catorce años de edad, y que los mayores a dicha edad cuentan con la capacidad jurídica para disponer del bien jurídico- libertad sexual-; estando a lo dispuesto en el inciso once del artículo ciento treinta y nueve de la Constitución Política del Perú, resulta aplicable a la conducta imputada al encausado recurrente, que no afectó la indemnidad sexual sino la libertad sexual de una adolescente, en el primer párrafo del inciso primero del artículo ciento setenta del Código Penal (vigente por ser el correspondiente) debiendo por tanto considerarse los márgenes punitivos de este tipo penal -, por tanto, resulta necesario en el presente caso, reconducir la tipificación hecha en el tipo penal del inciso tres del artículo ciento setenta y tres -primer párrafo- del Código Penal, al regulado en la primera parte del primer párrafo del

⁵ Conforme se aprecia en el 6º fundamento de la Ejecutoria Suprema, Recurso de Nulidad N°1222-2011 – LIMA, de nueve de febrero de 2012



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

artículo ciento setenta del propio Código; debiendo puntualizarse, a la luz, de la sentencia del 6 de febrero del 2009, EXP. N.º 00286-2008-PHC/TC – Ayacucho, no se afecta principios constitucionales.

3.5.- En los casos que correspondan procederá la consideración circunstancias de agravación del artículo 171 ó 172 del Código Penal, en tanto el Parlamento nacional modifique el marco específico de punición o sí así lo determinara en ejercicio de su funciones constitucionales.

3.6.- Como segundo nivel de análisis, compete referirse al quantum de pena impuesta, a tenor de lo expuesto precedentemente cabe señalar que la pena anteriormente impuesta suponía una sanción no menor de 25 años ni mayor de 30 años, pero al haberse recalificado la conducta, es pertinente aplicar la sanción legalmente correspondiente al del que afecta la libertad sexual y siendo el artículo 170 del Código Penal, regulado en **la primera parte del primer párrafo del artículo ciento setenta** en un límite que va de seis a ocho años de pena privativa de la libertad, teniendo en cuenta la forma en que sucedieron los hechos y al no existir circunstancia de atenuación (tendiendo en consideración sus condiciones personales al ser un agente con veintitrés años de edad, natural de Caserio Coypin – Huamachuco, conviviente, con sexto grado de instrucción primaria, agricultor y sin antecedentes penales) debe imponerse la sanción mas alta correspondiente al nivel de afectación del bien jurídico señalado, esto es, la de ocho años de privación de libertad.

3.7.- Asimismo, es pertinente señalar que no se vulnera el derecho de defensa del encausado ni sus derechos fundamentales, puesto que se mantiene la homogeneidad del bien jurídico protegido, la inmutabilidad de los hechos y las pruebas, coherencia entre los elementos fácticos y



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN Nº 49-2011
LA LIBERTAD

normativos para realizar la correcta adecuación del tipo y esencialmente no se produjo agravio al encausado.

CUARTO: DE LOS PRONUNCIAMIENTOS EMITIDOS POR ESTA SUPREMA SALA PENAL RESPECTO A LA RECONDUCCIÓN DEL TIPO PENAL DE VIOLACIÓN SEXUAL.

Finalmente, cabe resaltar que como se glosa en el sustento normativo (apartado 1.10) éste Supremo Colegiado, ha emitido diversos pronunciamientos respecto a la materia en cuanto a la reconducción del tipo penal previsto en el inciso tres del artículo ciento setenta y tres del Código Penal al artículo ciento setenta del Código Penal (subsunción técnica jurídicamente correcta) en atención a la doctrina jurisprudencial establecida en el Acuerdo Plenario número cuatro – dos mil ocho/CJ- ciento dieciséis.

DECISIÓN:

Por ello, administrando justicia a nombre del Pueblo, los integrantes de la Sala Penal Permanente de la Corte Suprema de Justicia de la República acordamos:

- I. **DECLARAR FUNDADA LA CASACIÓN** y, en consecuencia, **NULO** el extremo de la sentencia de vista de trece de enero de dos mil once -obrante en los folios doscientos cuarenta y cuatro a doscientos cincuenta y dos-, que confirmó la condena de primera instancia, de veinticinco de junio de dos mil diez -obrante en los folios noventa y cuatro a ciento veintinueve-, que condenó a don **ELÍAS SAMUEL GARCÍA BRICEÑO** como autor del delito contra la libertad sexual, en la modalidad de violación sexual de menor de edad, en agravio de la menor de quince años de edad identificada con las iniciales J.G.R.C., imponiéndole veinticinco años de pena privativa de libertad, ilícito penal previsto en el artículo



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

ciento setenta y tres, inciso tercero del Código Penal; en consecuencia;

II. **RECONducIR** dicho comportamiento al tipo penal previsto en el artículo ciento setenta del referido Código Punitivo; y actuando en sede de instancia;

III. **REVOCAR** la sentencia de primera instancia de veinticinco de junio de dos mil diez - obrante en los folios noventa y cuatro a ciento veintinueve-, que condenó a don **ELÍAS SAMUEL GARCÍA BRICEÑO** como autor del delito contra la libertad sexual, en la modalidad de violación sexual de menor de edad, en agravio de la menor de quince años de edad identificada con las iniciales J.G.R.C., imponiéndole veinticinco años de pena privativa de libertad, ilícito penal previsto en el artículo ciento setenta y tres, inciso tercero del Código Penal; y

IV. **REFORMÁNDOLA**, condenaron a don **ELÍAS SAMUEL GARCÍA BRICEÑO** como autor del delito contra la libertad sexual, previsto en el artículo ciento setenta del aludido Código Penal, y como tal le impusieron ocho años de pena privativa de libertad que con el descuento de carcelería que viene sufriendo desde el veintiuno de mayo de dos mil nueve (conforme se advierte del folio dieciséis del cuaderno de detención preliminar) vencerá el veinte de mayo de dos mil diecisiete.

V. **ESTABLECER COMO DOCTRINA JURISPRUDENCIAL VINCULANTE** lo señalado en la parte considerativa de la presente Ejecutoria Suprema -de conformidad con el inciso cuarto del artículo cuatrocientos veintisiete del Código Procesal Penal-, **respecto a la reconducción de los atentados a la libertad sexual en agravio de los adolescentes de 14 años a los 18 años de edad, al tipo penal previsto en el artículo 170 del Código Penal.**



CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
CASACIÓN N° 49-2011
LA LIBERTAD

- VI. DISPONER** que la presente sentencia casatoria se lea en audiencia privada por intermedio de la señorita secretaria de esta Suprema Sala Penal; y acto seguido, se notifique a todas las partes apersonadas a la instancia e incluso a las no recurrentes;
- VII. PUBLICAR** en el diario oficial "El Peruano", conforme a lo previsto en la parte in fine del inciso tres del artículo cuatrocientos treinta y tres del Código Procesal Penal; interviene el señor Juez Supremo Morales Parraguez por el periodo vacacional del señor Juez Supremo Neyra Flores.

S.S.

VILLA STEIN

RODRÍGUEZ TINEO

PARIONA PASTRANA

SALAS ARENAS

MORALES PARRAGUEZ

JLSA/cam

SE PUBLICO CONFORME A LEY

Dña. PILAR SALAS CAMPOS
 Secretaria de la Sala Penal Permanente
 CORTE SUPREMA

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R.N. N° 134-2012
CALLAO

Lima, cinco de febrero de dos mil trece.-

VISTOS; interviniendo como ponente el señor Príncipe Trujillo; el recurso de nulidad interpuesto por el encausado Hugo Gonzáles Mayta contra la sentencia de fojas trescientos nueve, del diecisiete de noviembre de dos mil once; de conformidad con lo opinado por el señor Fiscal Supremo en lo Penal; y **CONSIDERANDO: Primero:** Que, el encausado Gonzáles Mayta en su recurso formalizado de fojas trescientos veinticuatro solicita su absolución; que, al respecto, sostiene que la sentencia recurrida es subjetiva pues la existencia del Certificado Médico Legal solo deja constancia que el menor agraviada, en efecto, fue ultrajado sexualmente, pero de ningún modo prueba su responsabilidad penal o culpabilidad en los hechos que trata el presente proceso penal; agrega que la sentencia recurrida presenta contradicciones, las que resultan evidentes al mencionarse que el menor fue obligado a mantener relaciones sexuales y más adelante en su relato se menciona que él accedió voluntariamente a dicho acto sexual; por lo que se hace evidente que la sindicación de la víctima resulta contradictoria y no justifica la expedición de una sentencia contradictoria. **Segundo:** Que, según la acusación fiscal de fojas ciento noventa y tres, se tiene que el veintitrés de enero de dos mil nueve, siendo las diecisiete horas aproximadamente, el menor agraviado de iniciales E.L.T.CH, salió de su domicilio ubicado en el distrito de Rímac y se dirigió a la avenida Abancay, donde estuvo deambulando hasta las dieciocho horas aproximadamente, cuando se comunicó telefónicamente con el procesado Gonzáles Mayta, a

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 – 2012
CALLAO

- 2 -

quien le dijo que lo recoja, llegando éste a las veintiún horas con treinta minutos; seguidamente ambos se dirigieron a la vivienda del procesado, ubicada en el distrito del Callao, permaneciendo juntos hasta el cinco de febrero de dos mil nueve, tiempo de permanencia que fue solventado por el citado acusado; durante este tiempo el menor refirió haber sufrido maltratos físicos y abuso sexual en reiteradas oportunidades por parte de éste último, a quien dijo haber conocido desde el mes de diciembre de dos mil ocho, en circunstancias que atravesaba por problemas familiares, motivo por el cual luego de entablar una conversación, intercambiaron sus números telefónicos. **Tercero:** Que la condena del encausado Gonzáles Mayta se encuentra justificada porque existe material probatorio idóneo y suficiente que acredita la responsabilidad que se le atribuye, sin haberse presentado el supuesto de ausencia de pruebas; en efecto, el menor agraviado de iniciales E.L.T.CH. en el curso del proceso, esto es, en sede preliminar y sumarial -véase a fojas diez, y ciento veinticuatro, respectivamente-, de manera uniforme, coherente y sólida narró la forma y circunstancias cómo conoció al procesado Gonzáles Mayta, quien abusó sexualmente de él en varias oportunidades; relató que el veintitrés de enero de dos mil nueve, siendo las diecisiete horas aproximadamente, salió de su domicilio y se dirigió a la avenida Abancay donde estuvo deambulando hasta las dieciocho horas, que en ese momento llamó al encausado Gonzáles Mayta -a quien conoció en una anterior oportunidad, esto es, en diciembre del año dos mil ocho-, indicándole que fuera a recogerlo, quien llegó a las veintiún horas con treinta minutos y se dirigieron a su cuarto ubicado en el distrito del Callao, lugar

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 - 2012
CALLAO

- 3 -

donde lo sometió a acto sexual en reiteradas oportunidades, permaneciendo con él hasta el cinco de febrero de dos mil nueve, fecha en la que previa comunicación con su hermana Mónica Esteban Chávez decidió retornar a su domicilio y contar lo sucedido; relató que conoció al encausado Gonzáles Mayta en diciembre de dos mil ocho en circunstancias que salía de su domicilio, aquel se acercó para preguntarle que le sucedía y por ello le confesó que tenía problemas, luego se despidieron y el acusado le dio su número de celular; que tuvo que mantenerse en casa del encausado porque éste lo amenazaba con hacer daño a su familia y lo obligaba a estar con él, que no dijo nada a sus familiares de las amenazas por temor. **Cuarto:** Que además dicha versión inculpatoria fue consolidada con: **i)** el Examen Médico Legal del agraviado -véase a fojas trece- que concluyó que ésta "*presenta signos de acto contranatura antiguo*"; **ii)** el Protocolo de Pericia Psicológica realizado a la víctima -véase a fojas catorce- que concluye que "*1) no presenta alteración psicopatológica que le impida percibir y evaluar la realidad. Impresiona con un nivel intelectual promedio. 2) Tiende a la introversión. Denota rasgos de baja autoestima, necesidad de apoyo emocional que lo hace proclive a buscar soporte en otras personas, quienes le prodigan atención y afecto. Tiene desapego afectivo hacia su familia. Presenta características indicativas de un trastorno de la identidad sexual (homosexualismo), que le genera conflictos en su adaptación al medio y al desempeño de su rol sexual*", la cual fue debidamente ratificada a fojas ochenta y dos; **iii)** el Acta de Reconocimiento Fotográfico, en presencia del representante del Ministerio Público, mediante el cual el menor

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 – 2012
CALLAO

- 4 -

agraviado reconoce al encausado Gonzales Mayta como el sujeto que lo ultrajó sexualmente en varias oportunidades desde el día veintitrés de enero del dos mil nueve en el interior de su cuarto ubicado en la calle Saturno número doscientos ochenta y ocho, tercer piso, urbanización Residencial Aeropuerto – Callao –véase a fojas diecinueve-; **iv)** la Partida de Nacimiento del menor agraviado, con el que se acredita que éste al momento de los hechos contaba con trece años y tres meses de edad –véase a fojas diecisiete-; y finalmente, **v)** la declaración testimonial de Mónica Esteban Chávez, hermana de la víctima, quien a nivel preliminar y plenarial sostuvo que luego de la desaparición del menor agraviado puso en conocimiento a las autoridades y transcurrido un mes éste se comunicó con ella para decirle que se encontraran en un parque, que inmediatamente lo llevó a la DIRINCRI para reportar su aparición y es ahí donde al tomarle su declaración narró pormenorizadamente cómo el encausado lo había sometido a vejámenes sexuales, lo cual fue acreditado con los exámenes médicos realizados –véase a fojas ochenta y cuatro, y doscientos noventa y tres, respectivamente-; pruebas que en sus conclusiones gozan de una presunción *juris tantum* de imparcialidad, objetividad y solvencia pues no fue cuestionada en su aspecto fáctico -falsedad- ni en el contenido técnico -inexactitud- y tampoco se aportaron pruebas o datos relevantes y no conocidos con entidad suficiente para restarle mérito, lo que es conteste con el criterio adoptado en el Acuerdo Plenario número dos-dos mil siete/CJ-ciento dieciséis. **Quinto:** Que, por otro lado, si bien el encausado Gonzáles Mayta en sede preliminar, sumarial y plenarial, negó los cargos que se le imputa, debe resaltarse que en el curso del

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 – 2012
CALLAO

- 5 -

proceso aceptó haber conocido al menor agraviado cuando se encontraba paseando con su pareja por el Centro de Lima y que luego de iniciar una conversación con aquel decidió llevarlo a su domicilio porque estaba desamparado y porque les contó que tenía problemas familiares, luego le insistió para que regrese a su casa pero el menor agraviado no se quería ir –véase a fojas ciento treinta, doscientos cincuenta y cuatro, y doscientos noventa y uno, respectivamente-.

Sexto: Que, en consecuencia, advirtiéndose congruencia en la imputación efectuada por el agraviado cuando detalla la forma y circunstancias en que fue ultrajado sexualmente por el acusado, además de que no existen móviles espurios que podrían cuestionar la validez de la imputación pues no existe la constancia de que entre agresor y agraviado haya existido relaciones de odio, resentimiento o enemistad, se tiene que sus declaraciones en conjunto resultan pruebas de cargo idóneas cuya legitimidad no ofrece dudas por estar acorde con los criterios que se precisan en el fundamento número diez del Acuerdo Plenario número dos – dos mil cinco/CJ-ciento dieciséis, del treinta de septiembre de dos mil cinco, esto es, "que en la declaración del agraviado se presente: **a)** ausencia de incredulidad subjetiva, **b)** verosimilitud, que no sólo incide en la coherencia y solidez de la propia declaración, sino que está rodeada de ciertas corroboraciones periféricas, de carácter objetivo que le dotan de aptitud probatoria, y **c)** persistencia en la imputación"; y con los elementos de prueba indicados en el tercero, cuarto y quinto fundamentos jurídicos de la presente Ejecutoria, tienen verosimilitud para enervar la presunción de inocencia del encausado, revelando su conducta delictiva, quien ultrajó sexualmente al agraviado aprovechando la

CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 – 2012
CALLAO

- 6 -

edad de éste y las circunstancias que rodeaban los ultrajes sexuales a los que era obligado –estado de indefensión del agraviado-, conducta que se subsume claramente en el inciso dos del primer párrafo del artículo ciento setenta del Código Penal. **Séptimo:** Que, frente a lo expuesto, los demás agravios invocados por los recurrentes orientados a reclamar su inocencia de modo alguno desvirtúan los argumentos probatorios esbozados en los fundamentos jurídicos que anteceden y, por lo tanto, no resultan atendibles. **Octavo:** Que la sanción impuesta al encausado Gonzáles Mayta respeta la pena básica para el delito instruido –se fijó treinta años de privación de la libertad, esto es, el extremo mínimo legal establecido para el delito imputado-, la magnitud de su culpabilidad por el injusto cometido, el mismo que reviste gravedad al haberse vulnerado la indemnidad sexual de la víctima que se vio afectada tanto en su integridad física como psíquica, y la función preventiva especial de la pena –circunstancias comunes y genéricas para individualizar la pena previstas en los artículos cuarenta y cinco y cuarenta y seis del Código Penal, respectivamente-, sobre todo si no es confeso; que, además, ésta observa correspondencia con los principios de proporcionalidad y razonabilidad jurídica de las sanciones contemplados en los artículos VIII y IX del Título Preliminar del indicado Código. Por estos fundamentos: declararon **NO HABER NULIDAD** en la sentencia de fojas trescientos nueve, del diecisiete de noviembre de dos mil once, que condenó a Hugo Armando Gonzáles Mayta como autor del delito contra la Libertad Sexual –violación sexual de menor de edad en agravio del menor de iniciales E.L.T.CH. a treinta años de pena privativa de la libertad, se someta a tratamiento terapéutico, así como fijó en cinco mil nuevos

**CORTE SUPREMA DE JUSTICIA
SALA PENAL PERMANENTE
R. N. N° 134 - 2012
CALLAO**

- 7 -

soles el monto que por concepto de reparación civil deberá abonar a favor del agraviado; con lo demás que al respecto contiene y es materia del recurso; y los devolvieron.-

S.S.

VILLA STEIN

PARIONA PASTRANA

SALAS ARENAS

TELLO GILARDI

PRÍNCIPE TRUJILLO

HPT/mist.

10 ABR 2013

SE PUBLICO CONFORME A LEY

Dra. PILAR SALAS CAMPOS
Secretaria de la Sala Penal Permanente
CORTE SUPREMA